3

✠

POR

ANDRES DE ZAVALA, CONtador de ſu Mageſtad, y mayor del Tribunal de la ſanta Cruzada de la ciudad de Lima, y Reynos del Perù, y don Tomas de Vibanco, Notario mayor de dicho Tribunal.

CON

El ſeñor Fiſcal del Conſejo Real de las Indias.

SOBRE

Que el conocimiento deſtas cauſas toca al Conſejo de la ſanta Cruzada.



POR El Virrey del Perù ſe han remitido eſtas cauſas a eſta grande Iunta de competencias, para que ſe determine, a quien toca ſu conocimiẽto, ò al Conſejo de Indias, ò al de la ſanta Cruzada.

Aunque ſon los titulos diſtintos los deſtas partes, como en el ſobreeſcrito ſe menciona, tienen vna meſma determinacion, como originados ambos de vn meſmo Conſejo, lo eſpecial de cada vno ſe pondrà cõ toda diſtincion ſeparadamente, y lo general en ſu parte y lugar, para ſu mayor inteligencia.

Titulo, y derecho eſpecial de Andres de Zavala.

PAra mayor claridad de lo que en eſte papel ſe ha de fundar, ſe ſupone en el hecho con toda conciſion lo ſiguiente.

Lo primero, que teniendo ſu Mageſtad atencion a los mu-

 chos

chos,y buenos seruicios del Cōtador Gonçalo de la Maça difun to, en diferentes oficios, y ministerios en que se auia ocupado, le hizo merced por su cedula, y titulo Real de 25. de Enero del año passado de 600. de dicho oficio de Contador de la Sāta Cruzada de dicho Tribunal de la ciudad de los Reyes: y despues atendiēdo a las grādes vtilidades que resultarō en beneficio de la Real haziēda, de la inteligēcia, zelo, y cuidado cō q̄ le siruió en el discurso de 25. años; por otra cedula Real de primero de Febrero del año passado de 624. su Magestad Dios le guarde, hizo merced de dicho oficio a dicho Contador Andres de Zauala, para despues de los dias del Contador Gonçalo de la Maça, con cuya hija casò. Y auiendo sucedido en dicho oficio por su muerte, pretendiò el Licenciado Luis Enriquez, siendo Fiscal de dicha Real Audiencia, que auia de preceder a dicho Contador en las juntas, y demas actos que hiziesse en dicho Tribunal. En razon de lo qual se proueyeron algunos autos: y vltimamente auiendose visto por el Consejo de la santa Cruzada, por carta de 26. de Otubre del año passado de 630. se mandò guardar la costumbre que siempre auia auido en dicho Tribunal, y que en cōformidad della, dicho Contador Andres de Zauala precediesse a dicho Fiscal, y a todos los q̄ le sucediessen en dicho oficio: y por otra cedula Real, y titulo de perpetuacion de dicho oficio, que se despachò en fauor de dicho Contador en 10. de Otubre del año passado de 633. teniendo consideracion a dichas causas, y seruicios del Cōtador Gonçalo de la Maça, y auer seruido dicho Contador Andres de Zauala con 24U. ducados en plata doble, se le concediò dicha perpetuidad, con algunas cōdiciones, y entre ellas, que se le huuiessen de guardar a el y a sus sucessores en dicho oficio, todos los priuilegios, q̄ al presente tenia y gozaua, con todas las calidades, prerrogatiuas, y prehemi nencias, que por razon de dicho oficio se le auian guardado, y acostumbrado a guardar a dicho Cōtador. *Declarando su Magestad como declarò en dicha Real cedula, y mando por ella, que en todos los actos publicos, en que concurriesse dicho Tribunal, dicho Contador huuiesse de tener, y tenga mejor lugar, prefiriendo al Fiscal de dicha Real Audiencia, segun y como le tenia y tiene en los actos secretos, quando concurren ambos en dichos actos, atendiendo a que esto es declaraciō, y lo que pertenece a dicho oficio por*

su

su naturaleza, q̃ son palabras formales de la dicha cedula Real, prometiendo su Mageſtad, *y aſſegurando, que en ningun tiempo ſe darian cedulas, ni prouiſiones en contrario, ni ſe contrau̇edria a lo contenido en dicha cedula Real; dandolas deſde luego por nulas, y de ningun valor, ni efecto para quando ſe deſpachaſſen, como dadas, y libradas en contrauencion de dicho cōtrato.* Y por la miſma cedula Real ſe declarò, ſer reciproco, y obligatorio, como hecho y celebrado entre ſu Mageſtad, y dicho Contador, y por auto de dicho Conſejo de la ſanta Cruzada a 10. de Nouiembre del año paſſado de 634. ſe mandò guardar, y cumplir en todo y por todo, ſegun y como en ella ſe contenia, ſin embargo de lo alegado en contrario por el Licenciado Barahona Enzinillas, Fiſcal de dicha Real Audiencia, y de dicho Tribunal de la Cruzada.

Lo ſegundo, que tratandoſe de poner en execucion dicha cedula Real, ſe opuſieron ante el Virrey los Fiſcales de lo ciuil, y criminal de la Real Audiencia, Alguazil mayor della, y Contadores del Tribunal de quentas de dichos Reynos del Perù, pretendiendo ſe ſuſpendieſſe, y que a todos les competia la precedencia, y en eſpecial el Fiſcal, que auia de ſer amparado en la poſſeſsion que ſuponia tenia, de dicha precedencia: y los Contadores del Tribunal de Quentas, que les aſsiſtia vna cedula Real de dos de Iunio de 618. en contraditorio juyzio. Viſta la cauſa en el Real Acuerdo de dicha Audiencia, y con parecer, y voto conſultiuo ſuyo: por auto de primero de Diziembre de 634. ſe mandò guardar a dicho Contador ſu titulo, y priuilegio, contenido en dicha cedula Real de 10. de Otubre de 633. y que en ſu conformidad, aſsi en los actos publicos de acompañamiento de la publicacion de la Bula de la ſanta Cruzada, y en el Conuento de ſan Franciſco, y en la Igleſia Cathedral, como en las demas partes, prefirieſſe dicho Contador Andres de Zauala a dicho Fiſcal mas antiguo de dicha Real Audiencia, que lo es tambien del Tribunal de la Cruzada, y en ſu conformidad al Fiſcal del Crimen, Alguazil mayor, y a los de dicho Tribunal de Quentas.

Lo tercero, que en virtud de dicho auto, y en ſu execucion, dicho Contador ha eſtado, y eſtà en la poſſeſsion de dicha precedencia, como parece de los teſtimonios preſentados en eſtos autos.

Lo quarto, que eſtando en eſta poſſeſsion quieta y pacificamente, el Fiſcal de la Real Audiencia preſentò en ella vna cedula de 23. de Nouiembre de 636. deſpachada por el Cõſejo Real de las Indias, a inſtancia del ſeñor Fiſcal del, en que ſe manda: *Que dicha precedencia de dicho Cõtador a los Oficiales de la Real Audiencia, ſe entienda en los caſos en que fueren, y concurrieren juntos con todo el cuerpo del Tribunal de la ſanta Cruzada, y no de otra manera: pero que en todos los demas actos, en que fueren, y concurrieren juntos, ora ſea en cuerpo de Audiencia, ò ſin el, y en otra qualquiera manera, no aya de preferir dicho Cõtador Andres de Zauala a dichos Fiſcales, Alguazil mayor, ni Contadores de dicho Tribunal de Quentas, ſino que ellos le ayan de preceder, y tener mejor lugar.* Pidio ſu cumplimiento, lleuò por via de fuerça el negocio a la Real Audiencia, que declarò, que la hazia el Tribunal de la ſanta Cruzada: con que ambos a dos Tribunales ſe embaraçaron, defendiendo cada qual ſu partido: encreſparonſe las materias, amenazauan diſſenſiones, y eſcandalos, interpuſo ſu autoridad el Virrey, tomò la mano, y con voto Conſultiuo de algunos Oydores de la Real Audiẽcia, por auto de 4. de Diziembre de 638. *Ordenò, que el Contador, y Fiſcal ſe abſtuuieſſen de concurrir en la publicacion proxima de la Bula de la ſanta Cruzada, y ſe dieſſe quenta en la primera ocaſion a ſu Mageſtad, remitiendo cada vno de dichos Tribunales vn tanto de los autos que en razon de lo dicho huuieſſe.*

Eſto ſupueſto, que ſe ha juzgado por preciſamente neceſſario para la preſente diſputa, y determinacion della, cuyo titulo eſcuſa, [1] para q̃ nunca parezca difuſa la queſtiõ. La juſticia del Contador Andres de Zauala, a todos viſos parece clara.

Lo primero, porque no es negable, que el Contador Andres de Zauala, con el Comiſſario Subdelegado general, y el Oydor mas antiguo, que como Aſſeſſor ſuyo aſsiſte, forman vn [2] Tribunal repre-

Num. 1.
Quintilian. lib. 4. inſtitut. Orator. ibi: *Nos breuitatem in eo ponimus, non vt minus, ſed neplus dicatur, quam oportet*, Domin. Ioan. de Solorzano lib. 1. de Indiar. iure, cap. 1. à num. 1. cum duob. ſequentib. Idem Plin. Iunior. lib. 1. epiſt. 20. qui in terminis aduocatorum allegationum loquitur, & Pat. Ludouic. Molina tom. 1. de iuſtit. & iure in prologo ad Lectorem.

Num. 2.
Doctiſsimus Domin. Ioan. de Solorzano meritiſsimus Cõſiliarius ſuppremi Indiarum Conſilij maiorum dignitatum meritiſsimus meuſque ſemper colendus Magiſter, in ſuo eruditiſsimo libro 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. numer. 26. donde pone la cedula Real, ſu data en ſan Lorenço

sentatiuo de las dos [3] jurisdi ciones, Real, y Pontificia, que residen en el por Bulas Apostolicas la [4] vna, y leyes Reales la [5] otra: y que el oficio de Contador, a cuyo cargo està el cuydado, desvelo, y solicitud de la hazienda Real, que por este Tribunal toca a su Magestad, es mas [6] preheminēte oficio, y que como tal le precede en casa del Comissario general Subdelegado, por naturaleza del oficio, por predicamento essencial del, por las dos calidades insitas en el, de [7] Real, y espiritual, mandādo su Magestad en la erecciō deste Tribunal de las Indias, que al Contador se le guardē las preheminēcias q̄ por respeto de la Cruzada le [8] cōpeten: y assi entra con dos calidades, de Contador de la Cruzada, y Contador de su Magestad, con propriedad en estos dos oficios: y quanto

B quier

en 16. de Mayo de 1609. ibi: *Aya vn Tribunal formado, y que se forme de la persona a quien el Comissario General de la dicha Cruzada eligiere y nombrare por Subdelegado General para el dicho distrito, y del Oydor que fuere mas antiguo en la dicha Audiencia, y en su ausencia, o impedimento el siguiente en grado, y haga oficio de Fiscal el que lo fuere en dicha Audiencia, y sea Contador de los mismos Tribunales el mas antiguo de los oficiales Reales q̄ en el dicho lugar residierē, excepto en las dichas ciudades de Mexico, y los Reyes, dō de al presente tenemos nombrados Contadores particulares*, & paulò inferius: *Y assimismo el dicho Oficial Real, que ha de seruir de Contador vse, y exerça el dicho oficio en el dicho Tribunal de Cruzada con el dicho Subdelegado General, Assessor, y Ministros del.*

Num. 3.

Lara en el compendio de las tres gracias, in princip. en el geroglifico de su entrada, donde en la lamina pone las armas del Pontifice, y de su Magestad, con los mundos, y las dos Coronas, y por letra, ab vtroque accipit in vtroque exercet, y en el lib. 1. fol. 16. ibi: *El Comissario General tiene jurisdicion espiritual delegada por su Santidad, y temporal que su Magestad le dà, ansi por via de auxilio, y braço seglar, como derechamente, dandole jurisdicion para que en el Consejo de Cruzada determine las causas temporales, que ante el se tratan entre Seglares*, & fol. 63. Pat. Magist. Basil. Legionensis de matrim. libr. 5. cap. 12. §. vnico, num. 16. fol. mihi 340. Marius Gutellus in Cod. legum siculatum ad leges Martini in tit. pro concordia inter Inquisitores, fol. 405. §. Hinc rursus colliges.

Num. 4.

Lara en el compendio de las tres gracias, fere per totum.

Num. 5.

L. 1. & toto tit. 10. præcip. l. 10. lib. 1. recopil.

Num. 6.

L. 1. ff. de offic. Procurator. Cæsar. Orozco, ibi à num. 1. fol. 476. Cuiatius in particula huius tituli, Duar. ad idem tit. fol. 23. Brissonius selec. 3. cap. 17. & 18. Anton. Monartius latè cum multis, tit. 19. de offic. Procurat. Cæsar. fol. 83. Alfaro de offic. Fiscal. glos. 9. num. 26. & alijs in locis.

Num 7.

Menoch. consi. 51. nu. 31. & cons. 902. nu. 17. Decian. respons. 19. num. 33. & 212. cum alijs, vol. 3. Nauarr. cons. 5 tit. de maiorit. & obedient. num. 15. lib. 1. Mastrill. de magistrat. lib. 4. cap 14. num. 30. cum duob. sequentib. Tiraquel. de nobilitate, cap. 5. num. 8. Contelorus tract. de præcedentia, num. 5. Cassan. in cathalog. glor. mundi. 8. part. considerat. 27. & part. 10. considerat. 33.

Num. 8.

Doctissim. Domin. Ioann. de Solorzan. d. lib. 3. cap. 25. num. 26. in cedula Regiæ, col. 2. in med. ibi: *Alos quales por razon de los dichos oficios se les guardaran las preheminencias, prerrogatiuas, e immunidades que deuen auer por respeto de la dicha Cruzada.*

quiet que el Fiſcal ſea oficio de los [9] luſtroſos, y grandes que ſu Mageſtad prouee, no ſale empero de la esfera de Abogado [10] fiſcal: y en el Tribunal donde aſsiſtiã los Romanos, no les concedierõ precedencia a los que como juezes ſentenciauan, ni mas que precedencia entre los Abogados Fiſcales de otros Iuzgados, ni tiene voto deciſiuo, ni conſultiuo, como le tiene en las materias de hazienda el Contador, firmando en lo tocante a ella los autos, y decretos que [11] votaren, y teniendo quaſi juriſdicion en eſtas materias, y no la teniendo el Fiſcal, deue [12] preferirle. Y aũ que

Num. 9.

L. reſtituendæ, §. ſacras, C. de aduocat. diuerſor. iudic. Alfaro de officio Fiſcal. gloſ. 31. per totam præcip. num. 5. l. 23. tit. 5. l. 20. tit. 20. l. 1. & 2. tit. 13. lib. 2. Recopilationis, cum plurib. alijs Doctiſsim. Dom. Ioan. de Solorzan. in allegat. præcedent. conſ. Regal. Indiar. in princip. num. 6. & lib. 4. de Indiar. gubernat. cap. 6. ferè per tot. præcip. num. 2. & 8. cum alijs qui ad ſaturitatem multa congeſit.

Num. 10.

Donat. Anton. de Marin. quotidianar. reſolut. cap. 202. num. 15. ibi: *In quo rationales priuatæ rei cauſis, vel Sacris Ærarijs Præſidentes, examen præſente Fiſci aduocato ſuſcipi iubentur, ſi enim præſident, vtique Aduocatum Fiſci præcedunt imo ſimples præſentia tantum ei concedebatur, l. 3. § Diuus Adrianus, ff. de iure fiſci. Hinc deſcẽdit ex eodem iure Romanorum, quod cum Senatores, Conſules, Præſides, Prætores, Quæſtores, & cæteri ius dicẽtes, iuxta graduum diſtinctionem, maximam, mediã, & infirmam, forent ſuper illuſtres, illuſtres, vel clariſsimi, l. præcipimus, §. 1. C. de appellat. l. de ordinario, C. de offic. Præfecti, Prætor. Orient. §. illa authent. de appell. Specul. in tit. de iuriſdiction. omn. iudic. Aduocati fiſci minori titulo decorabantur, l. viros, C. de Palat. Sacr. largit. lib. 12. l. 1. ff. de offic. Præfect. Vrb. l. 2. C. vt dignitat. ordo ſeruet. lib. 12. Purpurat. l. 1. ff. de offic. eius per multas paginas, Caſſan. in cathalog. glor. mund. conſiderat. 7. per totam, contenti tantummodo cæteros Aduocatos diuerſorum iudicum, & diuerſorum iudiciorum in albo deſcriptos anteire, toto tit. ff. & C. de Aduocat. diuerſor. iudic. Caſſan. vbi ſupra conſiderat. 33. Luc. de Penn in l. 1. C. de dignit. lib. 12. ſupra dicta nullam patiuntur difficultatẽ in caſu noſtro, in quo res agitur inter iudices, & Fiſci patronum eiuſdem Tribunalis, miſſa pro nunc diſputatione quotieſcumque res ageretur inter Fiſci patronum maioris Tribunalis, puta Magn. Cur. Vic. & iudices Tribunalis inferioris, puta Auditores alicuius Audiẽtiæ Prouincialis, habita diſtinctione, ſi ſit inproprio adminiſtrationes loco, vel alieno, Caſſan. ibid. conſiderat. 39.*

Num. 11.

Vt expreſsè cauetur in l. 10. tit. 10 lib 1. recop. § 4. ibi: *Que ninguna cedula, ni librãça, ni otro recaudo, o deſpacho alguno tocante a la hazienda, o lo dependiente, o anexo a ella ſe firme, ni deſpache, ſin ſer primero ſeñalada de los Contadores de la Cruzada*, &c §. 17. & §. 23. & 24. 25. & 25. & 28. ibi: *Quando ſu Santidad concediere ſubſidio, y ſe huuiere de tomar concordia con las Igleſias, el Comiſſario General confiera, y trate con el Aſſeſſor, y Contadores lo tocante a dicha concordia, y las condiciones, y aſsientos della, y no ſe haga, ni trate ſin lo comunicar, ni tratar con los dichos Aſſeſſor, y Contadores*, & §. 29. ibi: *Que en las Conſultas que huuieren de tener con Nos ſobre coſas de la Cruzada, y ſubſidio, ſe hallen cõ el dicho Comiſſario, Aſſeſſor, y Contadores*, idem cauetur in Prouincijs Indorum, & Schedula Regis, vt teſtatur doctiſsim. Domin. Ioan. de Solorzano, lib. 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. numer. 36.

Num. 12.

Hoſtienſ. in ſumma de maior. & obediẽt. circa fin. verb. Sexto diſpenſationis, ſiue poteſtatis, Villadiego in tract. de legato, p. 1. quæſt. 9. Afflict. in cap. 1. ſub num 9. quis dicatur Dux, Comes, & Marchio, & quia maioritas iuriſdictionis arguit maioritatẽ præheminentiæ, maximè in ipſo Tribunali Doctor. in cap. 1. de offic. Archidiaconi, Felin. in cap. 1. de maioritat. & obedient. in princip. verb. Sexto hac ratione, Purpurat. in l. 1. numer. 200. ff. de offic. eius, Ripp. lib. 1. reſponſor. cap. 23. num. 14. Boer. de authorit. magni Conſilij à num. 72. Menoch. conſ. 51. à num. 55.

que el señor don [13] Iuan de Solorzano siente, que en quāto al Tribunal està bien dispuesto, juzga empero por aspera esta precedencia en los actos publicos, y esteriores; y con atencion mirando antes este sentimiento, disuena que vn mesmo oficio tenga diferente [14] disposicion en lo publico que en lo particular y secreto: pues si en este mantiene vezes de Consejero, teniendo voto como tal, repugna que en lo exterior, quiē no lo es le preceda, mayormente siendo en lo essencial oficio representatiuo de mayor estimacion, y que esta en todo tiempo se deue [15] regular por vna mesma como inseparable esta precedencia de la dignidad al oficio, y que la colocacion de otro Tribunal, no muda lo essencial deste, aunq̄ dieramos que tuuiera oficio de Oydor en la Audiencia Real, pues haziendole de Fiscal en el Tribunal de la santa Cruzada, se auia de sentar en inferior [16] lugar, por exercer en el este oficio, sin que lo accidental de otro con que se sentia, y estaua adornado, pueda alterar lo natural deste: de la forma que el Obispo que es Canonigo, sentandose como tal en el Coro, no por Obis-

Num 13.

Doctissim. Domin. Doct. Ioann. de Solorzan. d. lib. 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. num. 36. ibi: *Sed nunc in Vrbe Limensi cum rationalis officium pretio venditum sit, inter alia priuilegia ei concessum est, vt Fiscalis præcedat, de quo ipsi grauiter conquesti sunt in Supremo Senatu Indiarum. Nam, & si vbi in Tribunali in domo Commissarij adsident, rationalis præcedat Fiscalem, quia & votum habet, vt per alias schedulas decisum est, hoc tamen extendi non debuisse ad præcedentiā in processionibus, & Ecclesiæ sessionibus, Fiscales contendunt. Et quod dicta schedula hanc prælationem concedens, expedita fuit ipsis nō auditis, & solum per Consilium Sanctæ Cruciatæ, sed qui alijs super eo pendet, amplius in hoc immorandum non duxi.*

Num. 14.

L. eum qui ædes, ff. de vsucapionib. Tiraq. in l. si vnquam in verbo, Donatione largitus, num. 232. Castillo ~~num.~~ to. 5. cōtrouersiar. cap. 27. ferè per totum præcip. num. 29. doctissimi. Domin. Ioann. de Solorzano d. lib. 3. cap. 27. num. 82.

Num. 15.

Fulu. Pacian. de probationib. lib. 2. cap. 27. num. 31. & cap. 28. num. 69. cum sequent.

Num. 16.

Donat. Anton. Marin. quotidianar. resolut. cap. 202. num. 2. ibi: *Et, quod sedere cogatur in loco Fisci patroni videtur dicendum ex relatis per olim D. Reg. constantium in l. 1. C. de consulibus, lib. 12. num. 36. vbi practicatū fuisse testatur, quod si Consiliarius, vel Præsidens Regiæ Cameræ eiusdem Tribunalis Fisci Patronis eligeretur sedere debeat in loco fisci Patroni, & sic omnibus Præsidentibus postponendus etiam illis quos per prius forsan præcedebat, ergo idem vbi iudex Magnæ Curiæ in eiusdem Tribunalis fisci Patronum assumeretur*, & num. 20. ibi: *Iuxta quam, quando Episcopus est Canonicus, & sedet cum alijs Canonicis, vt Canonicus non præcedit ipsos vti Episcopus Ioann. Mont. de authorit. Magn. Consil. numer. 65. Imo fortius Episcopus Consiliarius Principis tenebit locum, quē teneret alius simplex Consiliarius, cum ibi intersit vti Consiliarius, nō vti Episcopus, Purpurat. in l. 1. de offic. eius, Loffred. in §. si vassal. si de feud. defunct. milit. In isto enim casu præcedentia ex gratia, iusta tamen, alteratur inter personas, graduum ordine non violato, & vtique si Dominus Octauius esset iudex, Mag. Cur. prout fuit alias, & obtinuisset prærogatiuam inter iudices antiquiores, nemo iudex conquereretur, ex gratia enim facta vni personæ, alia persona tantum læderetur graduum distinctione illæsa remanente, quod certe in præsentiarum non agitur, nam Fisci Patro-*

patronus ex personæ meritis, non solum voluit præferri personis, sed nouo, & in vsitato ambitu voluit ascendere supra altiorem gradum iudicum, & violare ordinem, & distinctio iurisdictionum in republica Magistratuum certe nulla merita personæ, vel maxima poterunt tanti esse, vt transcendant fastigia dignitatum. Idem tenet cum multis Mastrill. decis. 130 ferè per totam Contelorus de præcedent. num. 24. Ferrus de præcedent. cap. 27. à num. 2. & num. 11. Franch. decis. 138. num. 5.

Num. 17.

L fin. C. de legib. l. apud Iulianum 11. §. verũ autem præsenti Vbi Iurisconsultus Vlpianus à decisione Imperatoria exemplum ducit, ibi: *Est enim huius rei exẽplum capere ex rescripto Diui Pij*, & iterum post: *Cum igitur demõstrauerit Diuus Pius succurrit hæredi instituto, qui compulsus adit dici potest etiam in cæteris causis exemplum hoc sequendum*. ff. ad S.C. Trebellian. confert etiam in hoc text. l. metum 9. §. sed ex facto scio; ff. quod met. caus. vbi idem Vlpianus Imperatoris rescriptum in exemplum, quod sequendum sit, citat Francisc. Viu. decis. 91. nũm. 3. multis illustrat. & in terminis conclusionem comprobat Menoch. cons. 437. num. 13. Anton. de Gamm. decis. 174 numer. 10. Flamin. de Rub. cons. 50. nũm. 10. cap. in causis de sentent. & re iudicat. cap. licet 16. quæst. 3. Menoch. cons. 1000. num. 80. & magis in terminis quando Princeps declarat aliquid in fauorem partis, ipsemet Menoch. cons. 331. num. 75. vol. 4. Becc. cons. 140. num. 4. vol. 2. Crauet. cons. 832. num. 2. vol. 5. Pedroch. cons. 40. num. 52. Æmil. Verall. decision. 286. lib. 7. Farinac. tom. 1. part. 1. decis. 405. num. 1. fol. 528.

Num. 18.

Namque declarat nihil de nouo dat, sed datum significat, l. hæredes palam 12. § siquid post, ff de testam. l. adeò, §. cum quis ex aliena in fin ff. de acquir. rer. domin. ibi: *Qui excussit spicas non nouam speciem facit, sed eam, quæ est detegit*. latè Domin. Ioan. del Castillo lib. 4 controuersiar cap. 19. à num. 30. cum plurib. alijs, & Doctissimus Domin. *Ioan.* Solorzano de Indiar. gubernat. lib. 2. cap. 11. num. 62. & latius Salgado de Regia protect. 1 part. cap. 1 à num. 23. & latissimè 4. part. cap. 10. per totum, & potest fieri hęc declaratio omni tempore, & retro trahitur ad tempus dispositionis, Surdus decis. 29. per totam præcip. à num 2. cum alijs, & quãuis sit litependente facta valet. & non dicitur attentata, Lancellot. de attẽtat cap 4. limit. 12. num. 2.

Num. 19.

Cum multis doctissimus Domin. *Ioann.* à Solorzan. de Indiar. gubernat lib. 4. cap. 6. num. 2.

Obispo tiene mejor lugar, quã do està representando la dignidad de Canonigo: y lo messmo si ascendiesse a ser Consejero; ni el Titulado, ni el Grãde de España mantendria diferente lugar, quando por Consejero assistiesse en algun Cõsejo, que la grãdeza en este no le coloca en mayor aptitud, ni en diferente lugar que por Consejero le compete. Y lo que saca de disputa la materia es, que su Magestad como dueño della, en el Titulo ha declarado, que por su naturaleza le compete esta precedencia, y que en esta conformidad se le deue guardar, cuya [17] decision precisa obra ley firme en la posteridad, y declaracion inherente en el, desde su [18] origen, y formacion deste oficio, cuya creacion es anterior a la del Fiscal, que este oficio se conocio por los [19] Romanos, y erigiò mucho despues que el Cõtador, ò Magistrado, que cuydaua de los haberes Reales, como substancia en que se cõserua lo mas lustroso, y firme de las Coronas. Y quãdo fuera mas antiguo el de Fiscal, res

peto

peto de la Cruzada, que tuuo principio quando ella se publicò, y cõcedio en estos, y en aquellos Reynos por la [20] dignidad del oficio, y puesto que ocupa, auia de preceder al Fiscal.

Lo segundo, porque la colocacion y [21] nominacion de su Magestad obra firme derecho en la materia, pues en las leyes Reales, donde se trata destos Tribunales, dà precedencia su Magestad a los Contadores, nombrandolos [22] primero que a los Fiscales, a cu-

Num. 20.

L. fin. in fin. C. de consulibus, libr. 12. l. 1. C. qui accus. possunt, Mastill. de Magistrat. lib. 4. cap. 14. à num. 29. cum alijs, & lib. 5. cap. 4. num. 5 ibi: *Ordo tamen qualitatis potior erit ordine temporis in tantum quod vbi locum habet ordo qualitatis, non curatur de ordine temporis, qui simpliciter locum habet inter existentes in æquali dignitate, secus autem, vbi essent inæquales, quo casu non temporis, ordo, sed ille prior est alijs qui maiores dignitatem obtinuit*, vt docet Iacob. Rebuff. in d. l. 1. C. de consulib. quem sequitur Cassan. in loco citate a Gam. decis. 1. num. 13. & sequent. Ponte cons. 14. num. 44. & decis. 8. de quo diximus in decis. 130. num. 13. & Obid. Princeps, seu eius Vicarius, tanquam primus Magistratus (vt sæpius diximus) omnes præcedit Magistratus, Cassan. in loco citato, part. 7. cons. 19. vers. Et licet multa, & part. 11. consid. 13. Bobadill vbi supra num. 23. ita & Præses Senatus, seu Consilij cæteros Senatores, & Consiliarios antecedit ad text. in cap. Episcopus 93. distinct. Roman. cons. 23. n. 3. Matienç. dialog. Relat. 3. cap. 11. num 5. & 7. Marcell. de Maur. allegat. 50. tom. 1. fol. mihi 160. per tot. præcip. num. 14. ibi: *Vt sic possit ex prædictis inferri quod postquam maiori dignitati præest Dux Florentiæ, licet posterior, sit creatus, quia Dux Ferrariæ ex hoc præcedere debeat.* Casus est in cap. statuimus, extra de maiorit. & obedient. quem text. ad hoc allegat. Roman. singul. 691. Camil. de Laratha cõs. 2. num. 19. ibi: *Nam qui maiorem dignitatem habet præcedet eum in simili dignitate ascitũ, qui illam maiorem dignitatem non habebat, sed minorem*, ad text. in d. l. vnicuique, C. de proxim. sacr. scrin. vbi legitur: *Nisi forte qui tempore vincitur, labores comparatione separatus subuixus præcedentibus dignior iudicatur.* Hinc glos. in cap. placuit in versic Proponimus 16. distinct. tradit: *Quod illi qui sunt maioris auctoritatis proponi debet licet sint tempore posteriores*, per quam glos. dicit Geminian, quem allegat Felin. in rubric. de maiorit. & obedient. num. 3. *Quod Episcopus qui est Doctor præcedit Episcopũ, non Doctorem etiam prius pro motum, & ratio est, quia dignitas est inseparabilis à persona, & dum in dignitate constitutus adeptus fuerit alteram dignitatem non ex hoc de reliquit priorem ob quam alteram æqualem dignitatem habentem præcedere debet si prior dignitas erat maior.* Hoc probat ad litteram text. in l. 1. C. de consulib. lib. 12. & ex alijs comprobat Domin. *R*egens de Ponte, cõs. 14. num. 44. vol. 1. Menoch. cons. 126. num. 3. lib. 1. Natta cons. 62. num. 3. lib. 1. Cephal. cons. 615. num. 144. & 145. *B*ursat. cons. 343. num. 8. lib. 4. Boer. in tract. magni Consil. n. 157. & cum multis tenet Doctissim. D. Ioan. de Solorzano in alleg. pro Consilio suppremo, & Regali Indiarum contra Consil. Belgicum num. 77.

Num. 21.

L. qui soluendo, ff. de hæredib. instituend. l. quoties, ff. de vsufruct. l. fideicomissaria libertas, ibi: *Ordinẽ scripturæ seruãdã*, l. generaliter 24. §. proinde, vers. Quid ergo, ff. eod. tit. l. Publius 36. ff. de cõd. & dem. l. cũ pater, §. penult. l. si quis seruum, §. si inter duos, ff. de legat. 2. c. eũ qui de præbend. lib. 6. Marin. Frecc. de subfeud. lib. 3. in quæst. præcedentiæ inter Principem Salerniæ, & Comitem Castri magni, *F*ranch. decis. 138. num. Anton. Gamm. decis. 1. nu. 40. Fab. de *A*nn. controuers. 40. num. 12. pro præcedentia Thesaurarij Regni Neapolis, *B*oer. de authorit. magni Consilij, num. 140. Barbat. de præstant. Cardinal. num. 50. Mandel. Albens. cons. 556. vol. 2. Euerard. in topic. legalib. loco 1. & loco 57. cum ferè infinitis Barbos. axiom. 172. & loco 80. doctissim. Domin. Doct. Ioan. de Solorzano in d. allegat. à num. 79. cum pluribus alijs.

Num. 22.

L. 10. tit. 10. in princip. & §. 1. ibi: *En la qual se halle el dicho Comissario, y el Assessor, y los Contadores, y el Fiscal.* Lara en el cõpend. de las tres gracias, lib. 1. fol. 20. ibi: *Dos Contadores, vn Fiscal, vn Relator, &c.* doctissim, Domin. Ioan. de Solorzano, d. lib. 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. num. 26.

Num.23.

Bald.in cap.cum olim per text.ibi. de con suetudine,& in l.obseruare, §. antequam, ff. de offic. pro consul. & vltra plurimos alios tradunt latissimè Parisius cons. 149. num.1.cum sequentibus,vol.4.Lara in l.si quis à liberis in princip.num.32.Oroscius in l in tantum,ff de rer diuision.numer.14. Faber. in §.aliam,instit.de bonor. posseſſ. Aretin.cons.23.vltra alios Marçarius cõs. 26.num.33.& 34. & sequentib. in hac noua impres. Ioann.Gars.de nobilit.glos.35. num.59. latè Menoch.cons.126.lib.2.numer.3.& cons.257.numer.36.& 39.libr.3. Grammat decis 64.à num.35. Rota Rom. apud Farinac.decis.595. Mastr. cum fere infinitis lib.5.c 4.à n.30.& cõsuetudo cõtraria,quæ meliori loco assignat inferiori est reprehensibilis, & non est seruanda, Gratian.decis.16.num.7. cum ferè infinitis, Ferro, de præcedentia, quæst. 18. ferè per totam,& Doctissim. Dom.Ioann. de Solorzan.in d.allegat. de præcedentia, à num.31.cum plurib.alijs,& num.55.

Num.24.

Fulu.Pacian.de probationib.lib.2.cap.26. num.20.ibi:*Quo circa sapienter idem Baldus dixit,quod in Principe Romano sunt omnes Thesauri dignitatum reconditi, & omnes dignitates ab eo profluunt tanquam à Fonte, vt hoc scriptum reliquit in cap 1. in primo notab.tit.quis dicatur Dux.* Etnum.30. ibi: *Et ideo potest quascumque voluerit. dignitates promulgare,& qui voluerit obuiare illis, sacrilegij reuserit,l sacrilegij,C.de diuers.rescript.& l.2 C.de crim.sacrileg.vbi dicitur esse dignũ,quẽ Princeps fecerit dignũ,nec oportere disputare,de principali iudicio,quia instar est sacrilegij improbare illud,quod à Principe ex certa scientia factũ est,& quæ sint reseruata supremæ potestati Principis, siue Pontificis, siue Cæsaris,vide Bald in l.rescripta,num.7. col.2.C.de precib.Imperat.offeren.& Bellamer. in rescripta 25 q.2. & Cassan.in consider.24.in 5 p.de glor.mundi.* Donato Anton.de Marinis quotidionar. resolut. cap. 202.num.18.Ponte cons.7. vol. 2. num. 1.ibi: *Si vera, & indubitata est conclusio quod omnes dignitates in Principe resident,& ab eo tanquam à Fonte ad mare fluũt,& refluũt secundum Bald.in cap.1.quis dicatur Dux,vbi Aluarot.Martin.Laudens. & communiter scribentes ,& post alios ibi Latius notat Afflict quod per prius dixit Cyn.in l.quoties, C.vbi Senatores , vel clariss. Hinc ab ipso fluunt, & refluunt omnes iurisdictiones secũdum Bald.in cap.1.de allod. & potest, dignitates nouas constituere , & antiquis addere, vel ab eis minuere in actu creationis,vel trãslationis,ad text.in l.1.C.de Metrop.lib.11. vbi communiter scribentes quem ad propositum allegat Isern.in cap.1.§.si vero contigerit,num 50 de pace iuram.firmit. Quod mirum erit,aut in quo poterit cadere dubitatio, quod Rex concedendo dignitatem Comitatus, Marchionatus,vel Ducatus,poterit in quam illam concedere cum additione noua qualitatis,& sic augere,dignitatem , & in hac qualitate adita dicetur de nouo creare: nam dicit notabiliter,Bald.§.33.1.vol.incipit ad intelligentiam capiendorum, quod dat Rex dignitatibus esse, & statum ordines,& prærogatiuas,& potest constituere Ducem maiorem medium, & minorem, sicut dicimus in feudo cum qualitate noua,addita , de quo per Affl.ct.in sua decis.112.vbique addentes,& dum Rex*

y a nomenclatura y graduaciõ se deue estar,como legal, y juridica, no dudosa disposicion, sino clara, cierta, como inserta en las mesmas leyes.

Lo tercero, porque la costumbre 23 en estas materias tiene gran fuerça, y ella està manifestando esta precogatiua del Contador, pues vemos, que los Contadores de su Magestad en el Consejo de la santa Cruzada tienen mejor lugar que los Fiscales, y esto messmo se ha obseruado en el Tribunal de Lima, a cuya imitacion se erigiò y formò, nombrãdo al que Preside en dicho Tribunal Comissario general Subdelegado, y los demas oficios, en la mesma forma que en el Consejo de la santa Cruzada.

Lo quarto, porque quando lo dicho cessara, que no cessa, ninguno puede negar, sin nota reprehensible, que su Magestad 24 puede dar esta precedẽcia

cia al Contador, y que pende de su libre arbitrio, y facultad: que si bien los señores Reyes de España tienen su potestad tan lata, y estendida, en ninguna cosa la pueden manifestar mas, que en dar estas anterioridades, y precedencias, creando oficios de nueuo con mayor magestad y prerogatiuas que los elegidos y formados antes, y que preceda este a todos los que eran mas antiguos, a que se deue estar. Mayormente auiendo interuenido cõtrato reciproco simultaneo, y obligatorio, [25] como en este caso, que el Contador Andres de Zauala, demas de los seruicios proprios, y de su suegro, cuya remuneracion constituye a su Magestad en firme [26] obseruancia de lo paccionado, le dio 24U. ducados de plata doble, con que afiançò la perpetuydad desta precedencia, en que no se puede poner duda, mayormente auiendose despachado con acuerdo de los de su Consejo de la santa [27] Cruzada.

Lo quinto, porque estas cedulas, y priuilegios Reales, que de su naturaleza son exequibles, fueron obedecidos, y mandados executar y cumplir, y en su virtud estuuo por espacio de quatro años el Contador quieta y pacificamente en la possessión de su precedencia, en que no pudo ser in-

Rex potest. nouas Dignitates constituere, & cõcedere, ex sua ordinaria potestate, non consideratur in hoc præiudicium tertij dum iure suo vtitur, ad text. in l. fluminum, § fin. & in l. Proculus, ff. de damn. infect. in l. si in medio fundo. ff de aqu. pluu. arcen. in regul nullus videtur, dolo facere, qui suo iure vtitur, ff. de regul iur. in l. iniuriarum, §. is qui iure publico vtitur non videtur iniuriæ faciendæ causa id facere, ff. de iniur. sicut dicimus in edissicante molendinum in parte superiori fluminis iure licito, vt possit hoc facere nõ considerato damno habentis molendinum in parte inferiori, de quo per Bart. & communiter scribentes in l. quo minus, ff. de flum. & sic diuertire aquam, quæ nascitur in meo, ita quod ad molendinum alterius non defluat, qui vtor iure meo, vt post Bart. & alios ibidẽ per Ias. num. 88. pulchra decis. Bald. in l. manifeste, C. de seruit. & aqua, sicut enim Rex potest creare Marchionem, Ducẽ, & Principem, qui ex qualitate Dignitatum inuicem præcedũt sic potest iure suo creare Comitẽ, cum qualitatem præcedentiæ, si damus primum absumptum quod Rex potest ex suo iure ordinario pœnes ipsum residente nouas creare dignitates & adlibitum concedere. Hinc dixerunt Doctores proprius ad casũ, quod potest Princeps ex causa præferre posteriorem priori, & ponũt exemplũ in persona benemerita, quæ Principi Maximis laboribus in seruiuisset est casus in l. vnicuique, vbi Ioann. de Platea not Cod. de proxim. Sacr. Scrin. lib. 12. & idem ibi Rebuff. post Odoffred. idemque tradidit Rebuff. in l. 1. C. de consul. lib. lib. 12. ad limitationẽ illius legis, idẽ probat. text. in l. nemo in fin. C. de offic. magr. offic. & dixi quod hoc facit Rex de potestate ordinaria, vt per Francisc. Marc. in decis. 807. num. 5 in antecedẽti, quæst. 806. & in quæst. 808. & sic alias practicarũ pro quo videatur D. Frecc. in suæ oper. in tit. quis dicatur Princeps, quæ est decisio puntualis.

Num. 25.

Vt in cap. 1. notãt Abb. Anton. Immol. & post eos latè Dec. à num. 1. & Felin. á num. 1. vtroque plures decisiones cumulando de probat. Petra qui ferè infinitos congerit de potestat. Princip. cap. 32. sect. cap. nunc secundam principalem dubitationem, à num. 56. & à num. 75. & 83. Aldrobandin. conf. 1. fere per totum.

Num. 26.

Petra d. cap. 32. à num. 135. & á nu. 150. Surd. conf. 419. à num. 51. lib. 4.

Num. 27.

Thom. Grammatic. decis. 65. num 62 & 63. Afflict. in cap. Domino Guerram, 2. notab. num. 5. vsque ad 10. hic finitur lex Federici, Tiber. Decian. conf. 41. num. 29. & 32. vol. 2. ibi: *Quoniam Princeps de his quæ facit cum consilio suorum, non tenetur redolere rationem, & probare singula narrata: nam talis inuestigatio est nimiũ scrupulosa: satis enim est, quod cum consilio suo omnia agat, quia ex tali interuentu præsumuntur maturè, & nõ sine legitima causa facta. Vndè exi-*

stis

ipsis verbis duæ colliguntur conclusiones. Prima, quod omnia præsumuntur acta legitimè, & cum iusta causa Secunda, quod de omnibus assertis credatur ipsi Principi asserenti. Roland. consil. 1. numer. 86 vsq; ad 94. vol. 2. Ludolph. Schrader. cons. 21. lib. 2. num. 111. vers. Et hoc potissimũ, fol. 26. defendens: *Quod factum à Principe cum consilio procerum, non potest in dubium reuocari*, Prosper. Farinac. quæst. 63. cap. 3. num. 181. Anton. Natta cons. 487. num. 43. vsque ad 47. vol. 3. fol. 24. vbi resoluit, quod hæc assertio, & solemnitas habet vim sententiæ, & excepcionis rei iudicatæ ab ipsomet Principe emanatæ, ita vt nullus potest eam impugnare, Marian. Soci. cons. 65. nu. 9. & 10. vol. 1. Menoch. consil. 100. numer. 23. & seq. & facit ad id text. in l. hac consultissima 8. § fin. ibi; *Sed ne locum quidem vllũ relinquat insidijs, tot oculis spectata, tot insuper in tuto locata manibus.*

Num. 28.

Cum multis alijs Authoribus ita notarunt, atque comprobarunt Aloysius Riccius in praxi, tit. de præcedentijs, quæst. 272. num. 6. & 7. fol. mihi 222. Perez de Lara de anniuers. lib. 1. cap. 24. n. 26. & lib. 2. c. 1. n. 55. & 56. Menoc. in cons. 126. n. 6. lib. 2. Marzar. cons. vlt. lib. 1. Gonçal. regulam Cancellariæ, glos. 45. § 2. ex num. 29. Gratian. tom. 1. cap. 110. num. 16. & 17. Camil. de Laratha cons. 2. num. 29. & 30. fol. 17. & fuit originalis doctrina Bart. in l. 1. §. hoc interdictum, ff. de itinere actuque priuato, Salgad. cũ multis de Regia protect. 2. par. cap. 9. num. 20. Ludouic. Postius de manutent. obseruat. 18. num. 9. & 25. cum alijs.

inquietado, ni turbado, pues vn acto solo basta para su manutencion, y 28 amparo, y dos 29 exhuberan.

Lo sexto, que destos principios se origina, y se infiere por consequencia firme y necessaria, que la cedula impetrada por el Consejo de las Indias, fue 30 obrepticia, y subrepticia, ocultando el estado de las cosas, sin mencionar el priuilegio despachado por el Consejo de la santa Cruzada, lo estipulado, y paccionado por su Magestad en el: que se auia obedecido por la Real Audiencia: que estaua en la possession quieta y pacificamente dicho

Num. 29.

Iul. Clar. in §. emphiteusis, quæst. 6. versic. Si vercet, § feudum quæst. 3. Salgad. de Regia protect. part. 2. cap. 9. à num. 21. Ponte decis. 8. numer. 11. Molfess. ad consuetud. Senat. Neapolitan. 1. part. cap. 6. num. 4. Mastrill. de Magistratib. lib. 5. cap. 4. num. 36.

Num. 30.

Farinac. tom. 2. part. 2. decis. 664. num. 1. subijciens, quod gratia, seu scritura dicitur subreptitia ex defectu intentionis, quando Princeps illam concessit, ignorans alium in ea ius habere, ex titulo oneroso, & ex benemeritis, & quia generalis, & involupta, fuit expressio, seu narratio, Panormitan. in cap. cum dilecta de rescript. Francisc. Rip. in l. ex facto, §. si quis rogatus num. 3. ff. ad Trebellian. Roman. cons. 316. nu. 12. vbi notat quod vt impetratio à subreptione saluetur non sufficit exprimi generaliter, id factum quod si tacetur reddit suspectum rescriptum, nisi etiam exprimatur modus per quẽ tale factum extitit consummatum, Menoch. cons. 108. num. 26. & seq volu. 2. Albert. Brun. cons. 15. à num. 14. subscribens: *Quod propter in voluerum verborum effugitur deliberata mẽs ipsius Principis*, Grammat. decis. 66. num. 18. & 19. ibi: *Nam præmissa non euacuant vitium subreptionis, quia non sufficit in genere facere mentionem, sed requiritur notabilis expressio eorũ, quæ potuissent diuertere Principem ad non concedendum, seu difficilius concedendum, vt dixit Panormita. in cap. in nostra de rescript. neque euitatur obreptio, si quis per in voluerum verborum deliberatam mentem Principis effugiat, quia non sufficit, vt impetratio à subreptione desaluetur, exprimi generaliter factum, nisi etiam exprimatur modus, & qualitas facti, & est ratio, quia ex ea generalitate, quæ obscuritatem parit, de facili Princeps potest circunveniri*, Oldrald cons. 81. num. 5. ibi: *Taliter ergo est facienda expressio, vt per eam plene possit instrui Præsidens, vt possit prædicta pensare, aliter non dispensatio, sed dispatio poterit non immerito nuncupari, & ista generalis, & indefinita non est talis generalitas enim obscuritatem, & dubietatem inducit, non enim refert an nihil, an obscure quis exprimat, ita quod in certũ dimittat prouidentem, l. de ætate, §. nihil, ff. de interrogator. actionib.* singulariter Aymon Crauet. cõs. 636. num. 8. volum. 4. Curtius Sen. cons. 73. nu. 25. Felin. in cap. ad Audientiam, nu. 8. de rescript. Honded. cons. 28. num. 65. volum. 1. affirmans: *Quod vt subreptio excludatur, non sufficit id quod erat exprimendum, obscure, & sub generalitate narrare*

cho Contador: que se auia declarado, que esta precedencia le tocaua por naturaleza de su titulo, y oficio: que obtenia fuerça de cosa juzgada, contra cuya resolucion [31] no se podia ir, aunq̃ fuesse con pretexto de dar forma en esta precedencia, pues concedida, es constante que no [32] admite diminucion, desfalcacion, ni otra siniestra declaracion: que la potestad, y voluntad Real se dà las manos en este rescripto, contrato, y priuilegio, de no perjudicarle al Contador por ninguna cedula Real, por ceñida, y apretada que fuesse en su resolucion y execucion, como de sus palabras consta: con que viene a ser nula [33] y de ningun valor y efecto.

Lo septimo, que reconociẽdo esto la Real Audiencia, tuuo obligacion precisa a suspender la execucion desta cedula, pues el derecho todo [34] dispone, y las leyes, [35] que su Magestad anima, mandã, y las costumbres de las mas barbaras naciones obser

D uan,

narrare, sed clarè, & specificè omnia exprimi debent, alias rescriptum, subreptitium, & nullum redditur, Aymon. Craute. consf. 65. ferè per totum præcip. num 3 & 10.

Num. 31.

Cap. exposita, & ibi Doctores de arbitr. cap. inter dilectos de fid. instrum. Felin. in cap. super litteris, num. 14. vers. Impetratio tacens, Decian. cons. 36. num. 1. vol. 3. Tusch. tom. 7. cõclus. 724. num. 5. & 743. num. 1. vers. Non facta mentione, Paris. cons. 140. nu. 4. vol. 4. Carol. Ruin. cons. 229. à num. 6. vol. 1.

Num. 32.

Authentic. de Refrendarij, 5. §. maneãt igitur, ibi: *Maneant igitur secundum quod prædiximus nunc in eadem figura hæc autem tua eminentia cognoscens custodiat vt nullo tempore transgrediatur aliquid eorum, quæ à nobis sancita sunt*, cap. vnico, §. in omnibus, vt Ecclesiastica beneficia, sine diminutione conferantur, ibi: *Quia non licuit ex pactione, vel conuentione quacumque submodo, vel tenore præscripto concedere nullum officium, & tibi retinere prouentus.* Menoch. cons. 34. num. 13. & consil. 1105. lib. 12. Surd. cons. 532. num. 11. ibi: *Non licet domino post venditam Cancellariam, seu scriptoratum nouas facere constitutiones*, Guillelm. *Benedict.* in cap. Raynuntius, verb. Duas habens filias de testamen. Petra de potest. Princip. cap 24. num. 245. & seq. Tap. de constit Princip. cap. 9. num. 94. Belluga in specul. Princip. rubr. 9. num. 30. & seq. Tellus Fernandez in l. 26. & 29. Tauri, num. 10.

Num. 33.

Cap. cum nostris de concess. præbend. ibi: *Eo quod per falsi suggestionem, & veri suppresionẽ fuerant impetratæ haberetur irritum, & innane*, l penult. C. si contra ius, vel vtilit. public. ibi: *Mendax precator carcat penitus impetratis*, cap. si motu proprio de rescript. lib. 6 ibi: *Veluti subreptitia vires nolumus obtinere*, Clem. 1. de præbend. ibi: *Nullius momenti*, l. fin. C. de his quia non domino manumittuntur, ibi: *Fallendo Principis conscientiam*, l 36. ibi: *Si carta fuere ganada diziendo mentira, o encubriendo la verdad, non deue valer*, l. 39 ibi: *Tal carta como esta non deue valer, porque fue ganada como non deuia, encubriendo la verdad*, l. 55. ibi: *Engañando a aquellos que dan las cartas*: todas estas leyes debaxo del tit. 18. part. 3. Quinimo absque aliqua oppositione lex ipsa eiusmodi rescriptum expellit, vt iudicium ipsius ratione instructum nullo pacto subsistat, cap. quod super his de fide instr. capit. ad nostram, cap. porrecta de confirm. vtil. vel inutil. c. 2. de filijs præsb. lib. 6. cap non potest. de Præb. eod. lib. Aym. Crau. cons 592. num. 67. vers. *Vsque adeo autem a subreptione rescriptum infirmatur, vt necessaria op-positio non sit iure enim ipso intercedit* vol. 4.

Num. 34.

L. fin. C. si contra ius, vel vtil publ. l. rescript. l. nec damnosa, l. quoties, C. de precib. Imper. offer. vbi DD. glos. in l. auctorit C. vnde vi, cap. rescripta 25. quæst. 2. Auth. de mand. Princ. §. deinde competens, glos. in cap. 2. de constit. lib. 6. verb. Noscatur.

Num. 35.

L. 1. tit. 12. lib. 3. ord. Veter. l. 1. tit. 14. lib. 4. recop. & ibi Regnicolæ, l. 29. cũ seqq. tit. 14. p. 3.

uan, [36] que reſcriptos deſta calidad, aunque ſe obedezcan, no ſe cumplan: que todo lo dicho preſta licencia para ſuplicar della, è informar a los ſeñores Reyes la verdad del caſo, para que con acuerdo mas templado, y cõſideracion madura diſpongan lo que mejor eſtuuiere, lo que dicta la razon, lo que la prudencia aconſeja, ſin turbar contra la mẽte Real, y ſana [37] conciencia de nueſtro Rey y ſeñor al Contador en ſu poſſeſsion, pues pendiente la validacion deſte reſcripto, no deuia ſer turbado, mas antes [38] manutenido, y amparado en la poſſeſsion en que ſe hallaua deſta precedencia, baraxando eſte firme derecho, è introduziendo articulo de fuerza, cõtrauiniendo a las [39] leyes, y cedulas Reales, que prohiben eſte recurſo en los Tribunales de la ſanta Cruzada.

Num. 36.
Anguiano de legibus lib. 1. controuerſ. 5. per totam præcip. à num. 14. ibi: *Eiuſque vſus frequentiſsimus fere in omnibus mundi regionibus, quarum ad nos peruenit notitia: imo ſi fas eſt, ita loqui, nulla gens eſt, tam immanis & barbara, nulla ratio, tam longinqua atque remota, nulla inſula adeò in vltimis terræ partibus conſtituta atque collocata, in qua huius veritatis nomen nõ ſit auditum, & ſumma cum laude celebratum: quid enim eſſe poteſt, vel ad fructum melius, vel ad decus, & gloriam magnificentius, quam ſcandala vitare, peccata imminentia fugere, & Principẽ melius inſtruere, vt rematurius conſiderata, & maiori cum deliberatione perpenſa negotij qualitate conſilium magis ſalutare amplectatur, & quid ea in re faciendum ſit prudenter videat, atque diſcernat: quæ ſupplicatio, & reſcribendi vſus nihil cõmune habet eum in obedientia, quin potius ipſiuſmet Principis mentem amplectitur, atque ſuſcipit, & ſi executionem poſtponere videatur.* Giurb. deciſ. 47. à num. 1. cum duob. ſequent.

Num. 37.
Neuiz. inter conſ. Bruni, conſ. 12. num. 61. his verbis: *Patet quod deficiebat eius voluntas, cum Rex noſter ſit benignus, &c. Cui nihil placet, niſi quod iuſtum eſt, & vult omnes ſuos actus regulari iuſtitia poli,* benè Anna. conſ. 50. n. 18. p. 1. in verbis: *Quanto magis debitis dicere, & iudicare in illo Catholico Rege, ne in peccatum incidiſſet tollendo caſale, &c.*

Num. 38.
Rot. Rom. deciſ. 64 num. 3. part. 2. diuerſ. cum multis Ludouic. Poſt. de manut. obſeru 8. à nu. 17. cum 5. num. ſeqq.

Num. 39.
L. 8. tit. 10. lib. 1. recop. Lara in comp. de las tres gracias. lib. 2. fol. 123. latè Dom. Ioan. de Solorz lib. 3. de Indiar. gubern. cap. 25. num. 26. col. 2. & num. 28.

Titulo, y derecho eſpecial de don Tomas de Vibanco.

TAmbien en el hecho ſe ſupone lo ſiguiente.

Lo primero, q̃ en remuneracion de muchos años de ſeruicios, y catorze perſonales q̃ auia hecho a ſu Mageſtad, y los ſeñores Reyes don Tomas, y ſus paſſados, y de 3U. ducados de plata doble cõ q̃ nueuamẽte ſiruio, para las ocaſiones de las guerras, ſe le dio el oficio de Notario mayor del Tribunal de la ſanta Cruzada, Subſidio, y Eſcuſado, abinteſtatos, y moſtrẽcos, çepos, y cõpoſiciones, y todo lo a ello anexo, y perteneciẽte de la ciudad de Lima, Reyno, y Prouincia

uincia del Perù, para q̃ ante el priuatiuamente, y no ante otra persona alguna passen, y se hagan todos los negocios y causas tocantes a la publicacion, y cobrança de la Bula de la santa Cruzada, Subsidio, y Escusado, mostrencos, y abintestatos, como parece de la cedula Real, su fecha en esta villa a 30. de Setiembre del año passado de 1633. refrendada del señor don Fernando Ruiz de Contreras, Secretario del Consejo Real de las Indias. Y auiendose presentado, y pedido su cumplimiento, se mandò executar, excepto en quanto a abintestatos, y mostrencos, por los impedimentos que representò la Audiencia.

Lo segundo, que auiendose acudido al Consejo de la santa Cruzada, y representando lo dicho, y contradiciones hechas en contradictorio juyzio, se mandò por prouision Real, su fecha en nueue de Abril de 636. al Virrey, y a la Real Audiencia, que cũpliessen dicho titulo, en quanto à Abintestatos, y Mostrẽcos, sin embargo de sus contradiciones. Presentose en el Tribunal de la santa Cruzada: mandò que Pedro Aluarez de Espinosa, Escriuano del Iuzgado de bienes de Difuntos, dẽtro de ocho dias entregasse a don Thomas de Bibanco, todos los autos, processos, y papeles tocãtes a los abintestatos. Notificosele: acudiò al Virrey, alegando, que le pertenecia el conocimiento desta causa, y q̃ le amparasse en dicho su oficio, que por su mandado, y por bienes de Raphael de san Pedro, y para hazer pago a sus acreedores se le auiã vendido. Que visto por el Virrey, mãdo que el Escriuano del Tribunal de la Cruzada fuesse a hazer Relacion, y que se hiziesse acumulaciõ de todos estos autos, y de la vẽta de dicho Oficio, proueyendo el Virrey, y Real Audiencia diferentes autos: impugnando siempre el cumplimiento de dicho priuilegio, titulo, prouision, y sobrecarta.

Lo tercero, que don Thomas de Bibanco, con testimonio de todo lo dicho, se boluiò a presentar en el Consejo de la santa Cruzada: quexose de los agrauios quese le haziã, y lo mucho que auia gastado en prosecucion desta causa, con tres viajes en seguimiento della. Y auiẽdose visto todos los autos que sobre lo referido se causarõ en dicha ciudad de Lima, assi por el Virrey, Audiencia Real, y Tribunal de la Cruzada, como de lo dicho y alegado por el Fiscal, y dicho Pedro Aluarez de Espinosa. Se mandò, que sin embargo de todo lo dicho, y de qualquiera contradicion que se hiziesse, autos, y decretos proueydos por el Virrey, y Audiencia Real, se guardassen, y executassen dichos titulos, y sobrecarta, y que se lleuasse todo a deuida execu-

cion,

cion, y sin dilaciō alguna se le diesse la possession de lo tocante a los Mostrencos, y Abintestatos. Y en caso que no lo cumpliessen, se diò comissiō en forma, al Arçobispo de Lima, con inhibicion al Virrey, y Audiencia Real, como parece de la tercera carta de 17. de Febrero de 1638. años, firmada de su Magestad, y refrendada del señor dō Fernando Ruiz de Contreras, y del señor Comissario General de la Cruzada, y de los señores don Pedro Marmolejo, Iuan Pardo de Arenillas, y don Pedro Valle de la Cerda.

Lo quarto, que auiendose presentado dicha tercera sobrecarta, y hechose algunas diligencias por el Comissario General subdelegado para que se executasse, lo resistiò la Real Audieucia, con pretexto, de que se auia despachado cedula por el Consejo Real de las Indias, para que fuesse amparado el juez de bienes de Difuntos en la possessiō de su jurisdiciō: con que se motiuò vn largo pleyto entre el Subdelegado, y la Real Audiencia: que visto por el Virrey, lo remitiò, para que se determine en esta Iunta de Competencias, a quien toca y pertenece el conocimiēto destas causas.

Esto supuesto, la justicia de D. Thomas de Vibanco parece clara, como se procurarà obstentar en los fundamentos siguientes.

Lo primero, porque dō Thomas tiene para exercer este Oficio, titulo de su Magestad, y del señor Comissario general de la santa Cruzada, q̄ por las Bulas de su oficio, tiene facultad para erigir y nombrar los [40] oficios que quisiere, y su Magestad por su Regalia funda de [41] derecho. para poder crear estos Oficios. Y de la suerte q̄ su Sātidad es dueño y señor de los Beneficios, de la mesma manera su Mageaad de los oficios, sin q̄ de ninguna suerte pueda ninguno impedir esta prouisiō, vēta, y titulo, por no ser parte formal para embaraçar su execucō, sin q̄ pueda auer medio.

Num. 40.
Lara en el cōp. de las tres gracias lib. 1. fol. 62.

Num. 41.
Cabedo decis. 33 part. 2. à num. 1. Iacob. Calitius in Margarit. Fisci, dub. 8. nu. 7. prærog. 55. Ann. de Amat. cons. 49. nu. 4. Mastr. de Magistr. lib. 1. cap. 13. a num. 10. & cap 20. num. 7. Cam. Borr. de præst. Reg. Cath. cap. 19. à num. 26. Francis. Marc. decis. 616. num. 1. part. i. Franc. de Pont. cons. 137. num. 5. vol. 2. & decis. 28. fere per totam precip. à num. 28. cum alijs, & decis. 34. num. 16. Palat. Rub. in introd. rubr. de donat. in vir. & vxor. num. 7. & seq. post multos Teil. Fern. in l. 29. Taur. num. 10. Dom. Ioan. Bapt. Valenç. cons. 93. numer. 41. Y que esta Regalia està inherente en lo arcano, y mas recondito de la dignidad Real, y que es inseparable del Principe, y de su Regalia, Andr. de Isern. in cap. 1. de feudo Marchiæ, n. 3. Franc. de Amic. in cap. 1. de his qui feudū dare possūt num. 62. Ioan. Franc. de Pont. d. decis. 28. num. 4 & 7 & cons. 137. num. 5. lib. 2. Mastr. lib. 1. de Magistr. cap. 24. num. 37. & cap. 27. num. 15. & 34. Marth. voto, seu decis. 40. num. 7. 9. & 15. Y que no se pueden exercer, ni tener sin titulo suyo, como los beneficios no tampoco se obtienen sin canonica institucion, l. probatorias 9. C. de diuers. offic lib. 12. Ioan. de Platea in l. cursum, nu. 2. C. de cursu publ. eod. lib. Capic. decis 77. num. 12. Franc. Marc. decis. 615. num. 1. 10. & 11. part. 1. Mart. in ff. nouissimis, tom. 4. verb. Creatio officialium cap. 1. & 2. latissimè Dom. Ioann. de Solorzano lib. 5 de Indiar. gubernat. cap. 1. & vnico à num. 100. qui plura scitu dignissima congessit.

Porq̃ si los Mostrẽcos, y abintestatos tocã a la Cruzada, como parece q̃ le pertenecen, y se prueua de las [42] Bulas, y leyes Reales, [43] tiene assenso especial dõ Thomas para esta venta, del señor Comissario General: si son de su Magestad, como doctissimamente lo funda el señor don Juan de Solorzano, [44] tiene titulo suyo, que no pueden resistirle, el Virrey, Real Audiẽcia, Iuez mayor de bienes de Difuntos, ni el Escriuano deste Iuzgado, por ser mandatos Reales, venta efectiua suya, y que el Iuez, y Escriuano possehian esta parte precariamente: y cõtra el señor, no puede auer possession [45] ni amparo, ni la Cedula Real del Con-

Num.42.

Lara en el cõpendio de las tres gracias, libr. 1. fol. 278. & 280. & 281. n. 10. ibi: *Al fin de cada año, ò principio del siguiente, embiaràn los juezes Subdelegados, los marauedis que huuieren procedido de las tales aplicaciones, ansi de mostrencos, como de abintestatos a poder del Receptor del Consejo, juntamente con testimonio de los Notarios, y firmado de los dichos juezes, de todos los bienes que se han aplicado a la santa Cruzada, y el estado en que estan*, & lib. 2. fol. 124.

Num.43.

L. 9. tit. 10. lib. 1. Recop. ibi: *Mandamos a los Presidentes, y Oydores de las nuestras Audiẽcias, que no se entremetan a conocer de las causas, y cosas tocantes a la hazienda de las Bulas, y composiciones particulares, y quentas dellas, y en lo tocãtete y perteneciente en qualquier manera a la cobrança dellas, y que dexen a los Tesoreros, y Factores de la Cruzada pedir, y demandar los abintestatos de los que no dexan herederos dentro del quarto grado, y mostrencos, y todas las otras cosas tocantes a las dichas composiciones, segun el tenor de la Bula por su Santidad concedida.*

Num.44.

Doctissim. Domin. Ioan. de Solorzano, d. lib. 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. à num. 37.

Num.45.

Bartol. in l. hostes 24. ff. de captiu. num. 4. ibi: *Præcario teneant*, exornat, & comprobat pulchrè Marc. Anton. Natta cons. 511. num. 4. & sequent. & nu. 19. qui inter alia ait: *Videtur illud præcario tenere, quod sanè præcarium notissimũ est, ex sola concedentis voluntate reuocari*, l. 1. & l. cum precario, ff. de precar. nec posse vllo tempore præscribi, l. male agitur, C. de præscript. 30. vel 40. annor. Ac rursus, cons. 512. ex num. 1. & cons. 636. num. 52. vol. 3. & cons. 657. nu. 13. vol. 4. Menoch. cons. 307. n. 61. dicẽs: *In his quæ manant à Principe possessio præsumitur præcaria*, & lib. 1. de arbitr. quæst. 55. num. 4. & 5. ibi; *Censetur concessa ad liberam arbitrium, & præcario quodam ipsius Principis*, Cabed. decis. 13. num. 2. part. 2. ac post modum decis. 33. præsertim, num. 4. & decis. 91. nu. 3. Iacob. Rebuff. in l. modios, C. de susceptorib. Præpositis, & archarijs lib. 10. nu. 2. Palac. Rub. in introductione, rubr. de donat. inter vir. & vxor. d. num. 7. & 8. Auen l. 1. part. Prætorum, cap. 1. num. 11. ex vers. Item ponderatores, siue mensuratores. Petr. Rebuff. ad constit. Franciæ, tom. 3. tit. de materijs possessorijs, artic. 4. glos. vnic. num. 3. ibi: *Cum hæc officia quasi præcario posideantur, & ideo sunt ad nutum reuocabilia*, Menoch. d. num. 4. vbi supr. proximè Mastr. lib. 1. de Magistr. cap. 27. num. 6. & 9. quibus omnibus addo, Bald. cõs. 383. si Princeps, n. 1. lib. 4. & Crau. cõs. 963. n. 2. vol. 5. l. 1. §. fin. ff. vti possidetis, vbi sic Vlpian. *Quod ait Prætor in interdicto, nec vi, nec clã, nec precario, alter ab altero posidetis, hoc eo pertinet, vt si quis posidet vi, aut clam, aut precario siquidem ab alio prosit, ei possessio, si vero ab aduersario suo, nõ debeat eum propter hoc quod ab eo posidet, vincere, has enim possessiones non debere proficere palã est*, l. qui precario, ff. de precar. ibi: *Aduersus omnes præter eum quem rogauit*, Innocent. & Imol. in d. cap. propter sterilitatem, Euerard. in topic. legal. loco. 32. accommodato ad precarium, num. 5. Menoch. de retinend. possess. remed. 3. num. 19. & 21. & de recuperand. remed. 15. num. 55. iuncto num. 58. Cardin. Paris. cons. 113. num. 43. & 44. part. 1. Rota Rom. de restit. spoliat. in antiq. decis. 1. quæ optima est, & in nouis, decis. 6. & inter diuersas sacri Palatij, part. 1. decis. 739. num. 7. & decis. 778. atque in recollectis per Farinac. nouissimis, nouissimar. tom. 1. & 2. decis. 439. num. 4. Bald. in l. cum affirmes nu. 1. C. de liberali causa. Felin. in cap. per tuas, num. 4. præcip. ad fin. de maiorit. & obedient. & in cap. cum dilecta, num. 16. de rescript. sub vers. Adde Rotam, Rebuff. in tract. de pacific. possessor. num. 324. &

330.limit.seu fallentia 6.alias nu.273. & dict. tit.de materijs possessorijs, artic. 4. glos. vnic. num. 3. ibi: *Quærella nouitatis non impetratur super officijs dominorum ab eo, qui est destitutus, quia dominus hoc iure suo facere potuit, cum hæc officia quasi precario possideantur, & ideo sunt ad nutam reuocabilia*, bene Hieronym. Gonçalez ad regulam octauam Cancellariam, glos. 5. §.6.num.50.atque antea num.15.& 16.Perez de Lara de anniuers.& Capell.lib.2.cap.6.à num. 20.vsque ad finê Nicol.Garc.de benefic.par.1 cap.2.§.1.num.87.Franc. Marc. decis. 893. & 794.part.1.& decis.19.part.2. Petr. Surd. cons. 221.ex num.34.vsque ad 46.vol.2.Carol.de Tapia ad l.fin.ff.de constit.Princip.cap.9.num.74. Grat.discept.Forens.cap.113.num 71.& c. 198. num.30.ac rursus generalius, cap. 665. num. 49. Tusch.tom.6.verb.Pactum,conclus. 37. numer.25.Gilchennius, de vsucap.par.2.membr. 3.cap.8.num.4 quibus omnibus addêda, glos. notabilis in cap.olim 12.verb. Restitutionem ad med.de restitut.spoliat.dicens: *Item si quis possedit ex precario, vel ex gratia, non potest petere restitutionem*, doctissim.Dom. Doct. Ioan. de Solorzan.d.lib.4.de Indiar.gubernat. cap. 4.num.79.& non conceditur eis manutentio, Ludouic.Postius de manutent.obseruat. 52. à num.51.

sejo de las Indias puede obrar cosa ninguna en esta parte.

Lo segundo, porque el titulo de don Thomas es en fuerça de contrato oneroso, por precio, y seruicios, que todo se equipara, y [46] assimila y adequa. Con que la execucion del, ha sido y es siêpre precissa.

Lo tercero, porque la Cedula Real despachada por el Consejo de Indias, padece tãbien los mismos defectos, de subrepciõ y obrepcion, [47] y no se deuiò mãdar cumplir ni executar; y otro mas, de auerse despachado litependente, [48] que esto solo bastaua

Num.46.

Vt supra diximus num.25.26.& pulchrè Rom.cons.436.num 14.latè Tiraquel.in l.si vnquam, verb.Donatione à nu.14.Pinell.in Rubric.C.de rescind.vend.1.part.cap.2.in fin.& in l.1.C.de bonis maternis,3 part.num.62.illat.16.Roderic.Suar.allegat.7.num.8.Palat.in repetit. capitis per vestris in rub.§.50.plenè Decian.cõs.25.num.29.& 30.lib 1.qui æquiparat cõcessionem factam à Principe propter benemerita cuilibet,aliæ quæ fit per contractum, siue mutuã quamlibet aliam retributionem, Roland.à Valle cons.76.num.13.vol.2.Natt.cons.122.num. 14.Barsat.cons.160.lib.2.num.33.Ruin. cons.217.lib 1.Gabriel lib.3.de iure quæsito,cõclus. 6. numer. 6. & 7.Natta cons. 242. numer. 3. Achil.Pedroch.consil.37.numer.11.Petr. Surd. consil. 419. volum. 3. numer. 51. qui ferè infinitos refert,ibi: *Et quamuis tunc dicant Doctores priuilegium transire in contractum, quando vel conceditur non subdito, vel datur subdito, quidem, sed accepto ab eo pretio, & aliqua alia obligatione, quæ loco pretij succedat, puta, si subditus promittat certum quid facere, vt per Bald. in l.qui se patris, & ponunt, Natta in cons.511.num. 9.& cons. 512.n.15.Peregr.in loco præcitato, numer.28.tamẽ id per modum exempli dictum est, & ideo non excluditur casus, quando priuilegiũ conceditur propter merita, vt per prædictos Doctores, quia quod datur in remunerationem non procedit à mera, & simplici liberalitate*, & quod Reges teneantur benemeritos remunerare plenissimè.Doctissimus Domin.Ioan.de Solorzano lib.2.cap.1.à num. 48. in finem vsque. Et quod priuilegia obmerita concessæ realia, & perpetua censeantur,lib.2.cap.30. num.18.& 34.Et quod transeat priuilegium in vim contractus onerosi,& irreuocabilis, Valenç.cons.155.nu.7. & quod debeat cõferri absque diminutione,cons.160,num. 54. & cons. 162. num.47.

Num.47.

Vt supra diximus nu.30. & cũ fere infinitis tenet doctissim.Domin.Ioan. de Solorzano,lib.2.de Indiar.gubernat. cap. 8. num. 51.cum plurib.alijs,& num.63.& seq.vbi asserit quod quilibet de populo, potest se opponere,vt non assequatur literæ subreptitiç, & quilibet iudex potest cognoscere de ea, Phebus, decis.40. num.4.per text.in l. & si cognitio, C.si contra ius,vel vtilit. public.

Num 48.

Text. in cap.1. de confirmatione vtili,vel inutili, vbi cõfirmatio impeditur eius iuris, quod in litem tempore iam est eductum, & ibi gloss.1.allegat.concordantes,idque in c.porrecti,eod.tit. declaratur non valere, vt ponderat Dec. in lectura, d. cap.1. quem & legit simul

taua para que no se tratasse de su execucion, ni suspendiesse la que tan repetida y geminada se auia mandado hazer por el Consejo de la santa Cruzada, donde tambien auia interuenido el Cōsejo de Indias, por la persona del señor Licenciado Iuan Pardo de Arenillas, que le representa en el dela santa Cruzada, conforme a las cedulas y leyes Reales. 49

mul cum cap. 2. eiusd. tit. n. 1 & 2. melior text. in authent. in medio litis non fieri sacras formas, aut sacras iussiones, tit. 11 collat. 8. l. 2. & toto titul. C. vt litependēte, Authentic. litigiosa, C. de litigiosis, & cum alijs tenet Lancellot. de attent. part. 2. cap. 4. in præfact. num. 413. & 729. cū alijs, & in ampliat. 2. num. 5. & cap. 12. limitat 30. num 3. & limit. 52. nu. 21. cum alijs, & num. 29. Paul Æmil. Verall. Caputaquens. decis. 70. part. 1. Rota decis. 469. lib. 3. part 3. diuers Mohedan. decis. 14. alias 240. de caus. posseff. & propriet. Nicol. Garc. de benefic. 6. part. cap. 3. num. 19. cum trib. alijs num. sequentib & quamuis rescriptum ad lites non sit subreptitium ipso iure tamen non facta relatio litispendentiæ erit ipso iure irritum, et nullum, Garc. d. loco num. 16.

Num 49.

Lara en el compend de las tres gracias, lib 1. fol 19. & fol. 62. cū alijs, & a num. 104. cum plurib. alijs. Doct. s. Dom. Ioan. de Solorzan. lib 3. de Indiar. gubernat. cap. 25. à num. 26 cum alijs, l. 10 tit. 10. lib. 1 recopil.

Motiuos generales que abraçan ambas causas, en orden a que se remitan al Consejo de la santa Cruzada.

PAra lo qual supongo por constāte, y firme, y q̃ parece de los autos, que para la venta destos oficios, se diò comission por su Magestad al Cōsejo de la santa Cruzada, cuyas palabras de la cedula Real decisiuas del caso, son las siguientes.

Yà los juezes, y justicias destos mis Reynos, que cumplan en todo vuestras ordenes. Y lo mismo hagan los Tribunales subdelegados, y Ministros de la santa Cruzada, so las penas que les impusieredes: y à los del mi Consejo, Presidente, y Oydores de las mis Audiencias, y Chācillerias, y a los otros Ministros a quien toca, ò tocar puede, no se entrometan en la jurisdicion priuatiua: que por esta mi cedula os concedo para todo lo referido, y cada cosa, y parte dello, por suplicaciō, recurso, via de excesso, o causa alguna, que desde luego los inhibo, y he por inhibidos, y los declaro por juezes incompetentes. Para lo qual, y todo lo a ello anexo, y dependiente, y que juzgaredes por tal, os doy plena y absoluta jurisdicion, como es necessario para su entero cumplimiento, y mayor fuerça, y la q̃ huuieredes menester para todo lo tocante a gouierno, y gracia, sin q̃ os falte cosa alguna: cō q̃ las apelaciones q̃ interpusieren las partes, si de las vētas resultare el perjuizio en los casos q̃ de derecho huuiere lugar, las ayais de otorgar para el dicho mi Cōsejo de Cruzada, y no para otro Tribunal ni juez alguno; porq̃ solo el dicho mi Consejo

sejo de Cruzada ha de conocer dellas priuatiuamẽte. Todo lo qual hagais, y cũplais, y executeis, sin limitaciõ de tiẽpo alguno, porq̃ assi es mi voluntad. Y que para lo tocante a los Reynos de la Corona de Aragon Italia, y Indias se despachen por los Consejos de Aragõ, Italia, y Indias, nueuas comissiones, o sobrecartas desta y otras qualesquiera cedulas, y despachos, que juzgaredes sean necessarios, se os ayan de dar solamẽte en virtud desta mi cedula. Dada en Madrid a 15. de Abril de 1633. años.

Esto supuesto, y que en virtud desta cedula se han despachado estos titulos, de cuya execucion se trata, parece precisa la remission al Consejo de la santa Cruzada, por los fundamentos siguientes.

Lo primero, porque el Consejo de Indias, si biẽ su grandeza 50
no se circũscribe ni ciñe en cortos Oriçõtes, explayãdose por su naturaleza entre ambos Polos, è intermedias Zonas, cõ gouierno vniuersal en tãtas Prouincias, proueyẽdo indepẽdẽtemẽte tãtas plaças, oficios, y Obispados por si solo: no comprehende el de la santa Cruzada, q̃ en sociedad a ella vnido, mediante la assistencia del señor Comissario general, forma vn cuerpo con propiedad mistico, y viene a ser mediãte esta reciproca correspondencia, Consejo de Indias en el de la Cruzada, que si le comunica la Regalia temporal con su presencia, de la espiritual, de que tambien se compone, necessaria en el caso, participa por el Comissario general, en virtud de las Bulas Pontificias. Y siendo estos oficios de la sãta Cruzada por lo espiritual, y del Consejo de Indias por lo tẽporal, por esta v-
nion 51 accessoria, no puede obrar por si el Cõsejo de Indias, ni impugnar sus decretos, ni esta causa passar en otro Consejo q̃ en el de la santa Cruzada, porque la conexidad indiuidua,
52 è inherẽte impide las accio-

Num. 50.

Doctissim. Domin. Ioann. de Solorzan. in allegat. pro præcedentia huius Consilij Regalis Indiarum contra Consilium Belgicanum, à num. 13. cum plurib. alijs, et à num 33. et 35. cum fere infinitis, et de Indiar. gubernat. lib. 4. cap. 12. à num. 1. cum alijs, et num. 10. cum plurib. alijs.

Num. 51.

L. si conuenerit la 2. §. si nuda, ff. de pignorat. act. Doctiss Dom. Ioan d Solorzano, tom. 1. de Indiar. iure, lib. 3. cap. 1. à n. 46. & tom. 2 lib. 2. cap. 30. à n. 40. & in d alleg. pro præcedentia, nu. 65. & seq. Pacian. de probat. lib. 1. cap. 27. a num 17. latè Narbona in l. 20. tit. 1. lib 4. recopil. glos. 20. à num. 35. cum plurib. alijs.

Num. 52.

Pacian. de probation. d. lib. 1. cap. 26. n. 15. ibi: *His ita generaliter cognitis, nam multa alia dicentur, vbi de capitulis separatis inferiore loco tractabo, nunc duæ regulæ faciendæ sunt, quarum prior est, quod connexorũ idẽ est iudicium, atque eadem determinatio, vt ait per illum text. Ioan. de Imol. in l. sed si plures, §. filio, num. 4. ff de vulgar. & pulpil. vbi tradit, quod vnitorum, & cõiunctorum, vel connexorum, non debet fieri separatio, sed vniformis debet esse dispositio, quod idẽ ante ipsum notauit Bald. in cap. cum translato, num. 1. extra de constit. vbi inquit, quod connexorum, seu coniunctorum vna est ratio, & propositio,*

nes

nes, sin poder tener efeto alguno para rozarse, ni encontrarse con prohibicion [53] legal, mucho antes concedida q̃ este pleyto se formasse, y suscitasse.

Lo segundo, porque su Magestad, q̃ Dios guarde, en quien residẽ todas [54] las jurisdiciones, de donde como mar inmẽso, y Occeano dellas, nacen y se originan los rios caudalosos de los Consejos supremos, y arroyos las demas jurisdiciones intermedias, y fuentes de las ordinarias, è inferiores, que por comodidad de los vassa-

stio, quæ regula efficaciter comprobatur, in l. tutor post puberem, C. arbitr. tutellæ, & in l. quid ergo, §. penult. ff. de contrar. tutellæ, & vtili. act.: & notat hoc aperte, gloss. in cap. si quis obiecerit, in verbo, Neutrum in quæst. 3. vbi dicit, idem iuris esse in vno connexorum, quod est in alio, & cũ pluribus prosequitur, et num. 16. ibi: *Altera regula est, quod connexa, vel inuicem vnita communicant, siue actiones, iura, consuetudines, priuilegia, & immunitates*, & multis id comprobat, & num. 18 ibi: *Verumetiam vt connexitas eiusmodi sit, vt alterum, sine altero, stare non possit*, vt tradit eadem gloss. in cap. præterea in fin. extra de offic. delegati, cum plurib. alijs quæ in proposito cumulat, & tandem num. *19.* in hęc verba prorumpit, ibi: *Ex qua declaratione primo infertur, quod capitula connexa propriè dicuntur esse illa, quæ separationem non recipiunt, & alterum non potest stare, sine altero, vt egregiè tradit Aretin. in d. cap. translato, extra de constit. vbi ait, quod Iuristæ communiter dicunt, duo esse connexa, vel alterum esse alteri connexum, quando neutrum ipsorum potest stare sine altero, vel ad minus vnum ex ipsis, quod idem confirmauit in cons. 29. diligenter, & maturè, num. 20. vers. His breuiter præmissis, col 9. vbi tradit, connexum, & cohærens vni administrationi illud dici, sine quo administratio bene perfici, vel cõmodè perfici, nõ potest, siue illud antecedat ipsam administrationẽ, siue subsequatur, & hãc eãdẽ traditionẽ apertè cõprobauit Bald. in l. ampliorẽ, n. 4. vers. Sed quæro, quæ dicantur, C. de appellat. vbi quod capitula coniuncta dicuntur, quæ ex continentia factorum separationem non recipiunt subiungens, quod si vnum capitulum est principale, alterum secundarium, tunc si à primo incipias, licet illud sit separatum, tamen secus erit, si à secundo incipias, quia illud per se stare, non potest, quam rem videtur sentire in d. l. etiam, §. 1 ff. de minoribus, vbi tradit, quod ratione connexitatis capitula connexa reputantur vnum, ac indiuiduũ capitulum, & idem sequitur Salicet. in d. l. ampliorem, num. 3. vers. Quæro, de cognitione, col. 2. & Alexand. de Neuo in cap. si duobus, num. 12. vers. Circa secundum, extra de appell. & Boer. in decis. 243. sub num. 5. & Felin. in cap. cum inter num 7. col. 4. extra de sentent. & re iudicat. & Dec. in dict. cap. si duobus, num. 56. vers. Et dicuntur connexa, extra de appellat. quibus addẽ, quæ infra dicentur, num. 95.* idem Pacian. à numer. *54.* cum alijs. Idem Pacian. cap. *28.* à n. *29.*

Num. *53.*

L. *8.* l. *9.* tit. *10.* lib. 1. Recop. Lara en el compẽdio de las tres gracias lib. 1. fol. *335.* nu. *14.* ibi: *Que de todos los pleitos, y causas tocantes, y depẽdientes de la dicha Cruzada, aya de conocer, y conozca el Consejo della, y los Comissarios Subdelegados del Comissario general en sus partidos; y no se permitirà que otros Tribunales, Audiẽcias, Chancillerias, ni otras justicias conozcan della s, conforme a las cedulas de su Magestad, que estan dadas y despachadas para este efecto*, & do&iss. Domin. Ioan. de Solorzan. de gubern. Indiar. lib. 3. cap. 25. num. *26.* in princip.

Num. 54.

Cap. 1. quæ sint Regalia in vsibus feudorum, verbo Potestas, vbi subdit, Isernia, *Quod Rex caput est Reipublicæ, & ab eo pendet omnis potestas, & iurisdictio*: & vt ait Bald. in cap. 1. quis dicatur, Dux, vel Marchio, num. *1.* in fin. *est fons dignitatum, & iurisdictionum*: ac ipse Bald. in cap. *1.* de allodijs, num. 2. profert: *quod ab eo tãquam à fonte fluit, & refluit iurisdictio, sicut flumina fluunt à mari*, & vt ait ipse Bald. in capit. adhoc. num. 2. de pace iuram. firmand. *omnis iurisdictio est Imperatoris: nam ipse est qui iurisdictionem tribuit, magistratus creando, vel cõfirmando, vel præstando auctoritatem creandi, vel confirmandi*: vt in §. iudices, eod tit. Itaque etiam minima iurisdictio, non potest conferri, nisi auctoritate Principis mediatè, vel immediatè, Innocent. in cap. cum ab Ecclesiar. num. *3.* de offic. ordinar. vbi Bald. num. *15* qui à lege Regia huiusmodi potestas à Republica in Principẽ translata est, l. 1 ff. de constit. Princ. l. 1. in princip. C. de vet. iur. enucleand. authentic. de defensor. ciuit. §. interim, quod plenè probat, & exornat Mastrill. de Magistr. lib. 1. cap. 1. per totum.

Num. 55.
L. inter tutores 37. ff. de administr. tutor. ibi: *Nam diuisio tutellæ (quæ non iuris, sed iurisdictionis est) & modum administrationis facit, & inter ipsos locũ habet*, l. Caius 88. §. fin. ff. de legat. 2. vbi Bart. summat: *Diuisio gratia vberioris culturæ diuersos fundos nõ facit*. Doctis. Dom. Ioan. de Solorzan. de Indiar. gubernat. lib. 4. cap. 12. num. 8. latissime Salgad. de supplicat. ad Sanctissimum. 1. part. capit. 4. fere per totum præcip. à num. 21. cum alijs.

Num. 56.
Bald. in l. iubemus, § sanè, num. 8. C. de sacros. Eccles. ibi: *Quædam est pœna iurisdictionis probibitiua, vt puta non reddatur ius, & in hoc disputãdo dixit Iacob. de Arenis. Quod intelligitur ipso iure, nec valet iudicium si contra fiat*, l. si seruus, C. de his qui ad Ecclesiam confugiunt, l. 2. C. vt nemo priuatus, Idẽ Bald. in l. scire oportet, §. consequens, num. 1. notab. vlt. ff. de excusat. tut. & in l. quos prohibet, num. 2. ff. de postulando, Cardinal. in cap. quia diligentia, num. 5. versic. Et hoc verum de elect. Imol. ibi, num. 6. Riminald. Iun. cons. 551. num. 52. vol. 5. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. glos. 66. num. 3. & sequenti.

Num. 57.
Camil. Borrel. in summa decision. tom. 2. tit. 35. de inhibitionib. fere per tot. præcip. à num. 25. Lancellot. de attent. 2. part. cap. 20. in præfact. fere per tot. præcip. à num. 7. cum alijs.

llos las diuidiò, e destribuyò en partes, [55] en este caso las retuuo en si, comunicandolas solo al Consejo de la santa Cruzada, mandando: *Que ningun Consejo, Audiencia, Chancilleria, ni otro ningun Ministro no se entrometa en esta jurisdicion, no solo en lo essencial de la venta destos oficios, empero ni aun en lo accidental, ni en parte alguna dello, ni por suplicacion, via de recurso, excesso, ni en otra manera alguna.* Cõ que viene a quedar la puerta cerrada, para que el Consejo de Indias, de ninguna suerte pueda ser juez desta causa, ni la junta remitirsela, pues su Magestad totalmente se la ha quitado, y sino es que expressamente [56] alçe este impedimento, sin vicio de nulidad notoria no puede ser juez competẽte della.

Lo tercero, porque esto se corrobora y afiança, considerãdo, q̃ su Magestad en esta cedula inhibe al Consejo, y le declara por juez incompetente, como della se colige, conuiene a saber: *Que desde luego los inhibo y he por inhibidos, y los declaro por juezes incompetẽtes.* De que se originan dos conclusiones igualmente ciertas en derecho.

La primera, que auiendose dado las cedulas despues desta inhibicion por el Consejo de Indias, son atentadas, [57] y nulas, y de ningun valor ni efeto, por estarle impedida, e intre-dicha la jurisdicion, y sin ella no pudo obrar ni exercer jurisdicion alguna.

La segunda, que auiendo su Magestad declarado al Consejo de Indias por juez incompetẽte [58] para esta causa, no se le puede remitir, porque carece de jurisdicion, para poder procede

Num. 58.
Capic. decis. 9. per totam præcip. num 15. ibi: *Limitari posset, & 6. nisi in priuilegio iurisdictionali, Dominus Rex apponeret clausulam priuatã, vt quod alij eius officiales non possint de causis taltum vassallorum subditorum, vel hominum se intro-*

ceder en ella, y por su defeto ser ya todo nullo.

Lo quarto, porque la volun tad de su Magestad en esta parte fue, de cōceder esta jurisdicion al Consejo de la Cruzada priuatiua mente, cō palabras tan enixas, ge minadas, y repetidas, claras, y pa tentes, que no dexan lugar a que aya interpretacion contraria.

Y demas de las palabras: *En la jurisdicion priuatiua, que por esta mi cedula os cōcedo*, y estotras *y los declaro por juezes incompetentes, y os doy plena, y absoluta jurisdicion*, Las siguientes son tan claras, q̄ excluye, y destierra toda nube de dificultad, obice, y emba razo en la disputa, e intento: *Porque solo el dicho mi Consejo de la Cruzada ha de conocer dellas priuatiuamente*: que cada vna dellas està denegando la jurisdicion a otro Consejo que no sea el de la Cruzada, y la dicion, 59 *solo el dicho Consejo de la Cruzada*; es exclusiua, con total denegacion, para que ninguno otro, que no sea el Consejo de la Cruzada pueda conocer destos negocios, y assi no se le pueden remitir al Consejo de Indias estas causas, sino al de la Cruzada, porq̄ assi lo expressa, dispone, y manda su Magestad: y seria lo cōtrario oponerse a su potestad. 60

intromittere. Cum enim Rex Monarcha, & Rex noster, & sic Cæsar, det iurisdictiones, vt in l.1 ff. ad leg. Iul. de amb. & ab eo iurisdictiones ipsæ fluant, & refluant, sicut flumina ad mare, secund. Bald. in l.1.§. ad hæc, 5. col. de pace, iurament. firmand. cæteri iudices contra ius voluntatem non possent cognoscere de causis. Et constat, quod quando Princeps limitat iurisdictionem in certis causis, seu personis, non habet locum prorogatio etiam de voluntate partium, vt in authent. habita, C. ne fil. pro patre, & ibi per Bald. in 8. col. vers. Super hoc distingue, & per Bald. & Angel. in l. testam. C. de testam. Frāch. decis. 417. & decis. 418. & 723. num. 8. Grammat. decis. 30. num. 1. Hippolyt. Riminald. cons. 589. num. 79. & cons. 715. num. 13. Riccius decis. 69. num. 11. part. 1. Robir. pragmatic. 15. sub nu. 10. tit. de milite, Decian. cons. 29. num. 45. & sequenti, vol. 2. Honded. cons. 22. n. 39 vol. 2. Schenard. cons. 8. num. 28. lib. i. Alexand. cons. 77. & cōs. 82. nu. 3. & 4. vol 3. Dec. cons. 18. num. 5. Natta cons. 82. num. 9. & 10. Doctiss. Domin. Ioan. de Solorzano, de Indiar. gubernat. cap. 28. num. 20. cum sequenti.

Num. 59.

L. aduersus, C. si aduersus transact. l. his solis, C. de reuocand. donat. Gratian. decis. 78. num. 28. Honded. cons. 22. num. 39. vol. 2. Seraphin. decis. 820. num. 5. Barbos. dict. 229. Gratian. dict. 254. qui fere infinita cumulauit Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. 1. part. cap. 14. num. 43.

Num. 60.

Berret. cons. 134. num. 36. Bardelon. cons. 136. num. 2. Menoch. cons. 156. num. 12. Costa cons. 19. num. 4. Petra de potest. Princ. cap. 1. Boss. de Principe, num. 70. Natta cons. 625. num. 2.

Num. 61.

L. disputare, l. de crimin. sacrilegij, Crauet. cons. 241. num. 2. Costa cons. 19. num. 4.

Num. 62.

Lancellot. de attent. 2. part. cap. 12. limitat. 30. num. 2.

Lo quinto, porque aunque las clausulas mencionadas son tan llenas, y exhuberantes, como de su inspeccion parece, y hemos referido, para que no se admitiesse disputa, no en la potestad, que esto 61 seria sacrilegio, ni en la voluntad, estando 62 tan patente, que es la que gouierna lo executiuo de las acciones Reales, lo expressò su Magestad en estas palabras: *Todo lo qual hagais, y cumplais, y executeis, porq̄ assi*

assi es mi voluntad. Y auiendose su Magestad declarado, no necessita de otro [63] interprete, ni dexa resquicio de duda, ni facultad a los señores de la Iunta, para q̃ suspendan la remission destas causas al Consejo de la Cruzada, a quien solo priuatiuamente toca; porque assi es la voluntad Real, [64] y contra ella no se puede proceder sin nota, y escrupulo de inobediencia a sus Reales mandatos, [65]

Lo sexto, porque auiendo empeçado el Consejo de Cruzada a dar la possession a don Tomas de Vibanco, hasta que la aya conseguido perfectamente, mantiene esta jurisdicion, y reside en el Consejo de la santa Cruzada: porque la cedula lo expressa en estas palabras: *Que por esta mi cedula os concedo para todo lo referido, y cada cosa, y parte dello.* Y mas abaxo: *Para lo qual, y todo lo a ello anexo, y dependiente, y q̃ juzgaredes por tal, os doy plena, y absoluta jurisdicion, como es necessario para su entero cumplimiento*: y no estando en su entera possession, no se puede dezir, q̃ ha surtido entero, y pleno cumplimiento: de que se infiere por consequencia juridica, que esto que falta, no lo puede hazer otro juez que el Consejo de la santa Cruzada, que tiene esta jurisdicion pendiente, hasta su entero, e integral cumplimiento. [66]

Num. 63.

Quoniam vbi ille qui est causa efficiens, et formalis interpretatur se ipsum non est opus extraneo interprete, seu extrinseco intellectu, Bald.cons.*458*.num.2.vol.*3*.& in auth.nisi roga.num.*9*.C.ad Trebell.l.cum de indebito, §.fin.ff.de probat.cap.inter alia de sentent. excõmunic.l.ex facto, ff.de vulgar.Bart.in l.pro hærede, num. 3. ff. de acquirend. hæredit. Tiber. Decian.cons.7.num.100.vsque ad 104.vol.*1*. Bald.cons.*313*.num.*1*. vers. De animo autem suo interrogari quis potest, & stabilitur eius responsioni, vol.4. Aymon. Crauet. cons.*384*. num.*9*.Simon de Præt.cons.*65*.num.*35*.vol.*1*. concludens, quod vbi actus diuerso modo potest intelligi, securritur ad eius authorẽ, vt inde cognoscatur quo respectu fuerit inductus, Menoch.de arbitr.à num.*86*. nu.*6*. vulgo etenim fertur. Quod nulla melior est declaratio quam illa prouenit ab eodem fonte, vt post Dec.& Bart.animaduertit, Mandel. Albens.cons. *172*. num.32.vol.1.Surdus decis.2*16*.num.*33*. & decis.2*9*.num.2.vsque ad *9*.

Num. *64*.

Doctissim.Dom.Ioan.de Solorzan lib.*4*.de Indiar.gubernat.cap *3*.num.*49*.ibi.*Quoniam omnis argumentatio cessat in materia iurisdictionis, vbi constat de contraria Principis voluntate qui eius auctor, & fons esse dicitur, vt latè per Mastril. de Magistratib. lib.3.cap.2.ex num.5.Pacian. de probationib.lib.2.cap.43.ex num.8. & Cancer.2.tom.variar.cap.2.num.106. & 307.*

Num. *65*.

Æsdras, cap.*7*.lib.1.Regum, cap.*14* & cap. 2. de maiorit.& obedient.toto titulo de mandat. Principum.

Num. *66*.

Bertrand.cons.2*32*.num.12.vol.*3*. Asin. praxi, §.*31*.ampliat.*5*. Fænut. de moment. tempor. cap.*29*.num.2.Nil enim factum dicimus, nisi factum dure, l.acceptis, ff.ad leg.falc.l.mutius, ff.locat.l.item eorum, §.quod si actor, ff. quod cuiusque vniuers.nom.l.si pro parte.§. versum, ff.de in remvers. l.sequitur, §.item Labeo, ff. de vsucap.l.inter, ff.de arbitr.glos.l. nam & ergo, ff.de verbor.significat.glos.cap.penult.§.quod vero distinct.2.de pœnitent.glos.cap.diuortiũ, distinct.1.eod.tit. Alex. cons.*86*. vol.*4*. Annæ Robert.lib.*3*.rer.iudicat.cap.8.Thesaur.lib.1. Forens.quæst.*53*.num.*1*. Bellon.de his quę fiũt in contin cap.*73*.nu.18.Laderchius cons. 1*97*. num.2.Riminald.Iun.cons.*738*. sub num. 21. Nec habẽda illius actus ratio est, qui nõ durauit, Surd.cons.1*79*.num.*51*. Bellon. de ijs quæ fiunt in continent.cap.*81*.& cap.8*3*.num.*6*.Nec perceptum censetur, quod perceptum non durat, Alban.cons.*318*. num. 1*5*. Paria enim sunt, quid nõ fieri, vel ita fieri vt non durat, Sardus cons.1*90*.num.*9* Bellon.de ijs fiunt in contin. cap.*83*.sub num.*5*.

Lo ſeptimo, porque lo miſmo milita en la parte que mira al Contador mayor de la Cruzada; porque ſi bien ſe obedeciò la cedula, y ſe puſo en ſu execuciõ, y el eſtuuo en ſu poſſeſsion haſta el año de 639. quãdo fue inquietado, en virtud de la cedula Real deſpachada por el Conſejo de Indias, todavia toca el amparo deſta poſſeſsion al meſmo Conſejo de la Cruzada, q̃ ſe la diò, como competente ſegun derecho deſta materia. Y para que aun eneſte punto no reſultaſſe duda, anteviendo ſu Mageſtad en eſta cedula eſtos lanzes, poſsibles en la poca eſtabilidad de nueſtra humana naturaleza, para que noſe dixeſſe que eſta comiſsion delegada del Principe no tenia efecto paſſado vn año de ſu execucion, y que eſte ſe preſcribia por el lapſo del, expreſſa ſu Mageſtad en eſta comiſsion, que eſto ſe ha de entender ſin limitacion de tiempo alguno en eſtas palabras: *Todo lo qual cumplais, y executeis ſin limitacion de tiempo alguno.* Y aſsi no puede dexar de remitirſe al Conſejo de la Cruzada para que perficione [67] la obra que de ſus manos saliò.

Lo octauo, porque ſi el Eſcriuano de bienes de Difuntos, Iuez mayor dellos, en ordẽ a los abinteſtatos, y moſtrencos, y el Fiſcal de la Audiencia Real, por la precedencia conſentida, y executada, aũque ſin fundamento, pues no tiene otro titulo que el dependiente de la facultad Real; y eſtos eſtan mediante eſtos cõtratos onerosos reuocados, ſuplicar, o pedir declaracion, eſto es preciſo que lo hagan en el Cõſejo de la ſanta Cruzada, aſsi porque los demas no tienen juriſdicion, como por auer emanado deſte Conſejo [68] eſtos titulos, y contratos: y porque ſiendo oficios de la Cruzada, ſin aſsiſtencia del Comiſſario general della, no puede exercer ningun otro Conſejo la Regalia en lo temporal: porque eſta eſtà vnida a la eſpiritual que repreſenta el Comiſſario General en ſu Cõſejo. Y aſsi juntando la punta con la guarnicion juridica, parece eſta remiſsion al Conſejo de la ſanta Cruzada, amparando a eſtas partes en eſte derecho que por tantos titulos les compete, y toca; que les ha coſtado tantos ducados,

Num. 67.

Cardin. in cap. quærẽti de offic. delegati. quæſt 7 & quia executio eſt de appendicibus eiuſdẽ iudicij, Salgad. de Regia protect. 3. part. cap. 1. a num. 18. & eſt ſequella primæ inſtãtiæ. Salgado de Regia protect. 4. cap. 10. a num. 14. cum plurib. alijs, & quia executio cœpta, & nondũ perfecta, nec finita durat perpetuè, & debet finiri per eundemmet iudicem, Salgado de Regia protect. d. 4 part. cap. 14. à num. 248. & quia non dicitur factum dum aliquod remanet faciẽdum, l. cũ Syllanianum in fin. C. de his quib vt indign. Salgad. de Reg. protect dicta 4. part. cap. 14. a num. 252. cum plurib. alijs Barboſ. axiom. 93. num. 13 cum ſequenti.

Num. 68.

Cap. cum veniſſent de iudic. l. ex facto, ff de vulgari cum plurib. alijs, quæ lata manu cógeſſit Barboſ. axiom. 130. à num. 1. cum ſequentib.

tantos ſeruicios, tãtos caminos, y prolijas nauegaciones: que eſtas precedencias quando no fueran tan coſtoſas, lo honõfico los eſcuſa de tan repetidas inſtãcias, por ſer proprias, y porque ſin labe, y nota reprehẽſible de ambicion, las pueden intentar, ſolicitar, y pretender, [69] para que en los futuros ſiglos no ſe atribuya a negligencia por los ſucceſſores ſu menoſcabo en tan honorificos Oficios; y porque deſcuidos proprios no [70] reſulten en medras, y creces de aquellos a quiẽ no pertenece. Y aſsi lo eſperan eſtas partes conſeguir. Salua in omnibus, &c.

Num. 69.

Doctiſsim. Domin. Ioann. à Solorzano, in d. allegat. pro præcedentia Conſil. Regalis Indiar. num. 21. ibi: *Que qualquier Magiſtrado deue mirar mucho por el aumento de la dignidad, y autoridad de ſu oficio. Dixolo por expreſſas palabras, el I.C. Vlpiano in l. obſeruandum 19. in fine, ff. de offic. Præſid* ibi: *Vt auctoritatem dignitatis ingenio ſuo augeat. Ten la l. 1. ff. de poſtulãd.* ibi: *Suæque dignitatis tuendæ, & decoris cauſa, y la ley de la Partida 49 in fin. tit. 5 part. 1.* ibi: *Deue acrecentar la honra de ſu Dignidad con ſu ſabiduria, porque no ſea deſpreciado, cum aliiſ quæ latè tradit Menoch. de arbitrar. caſu 280. & 521. Caſſan. de catal. in præfat. col. 3. & part. 8. conſiderat. 6. Iul. Clar. receptar. ſentẽt. § fin. quæſt. 35. num. 26. Auiles in cap. Prætor. cap. 3. verb. Iuriſdition. Auendaño de exequẽd. mandat. 1. part. cap. 5. num. 8. Redin. de Maieſt. Princip. fol. 32. num. 134. & Caſtill. de Bobadilla in politic. lib. 1. cap. 3. num. 34.* Idem D. Ioann. de Solorzano plurib. alijs in numeris materiam proſequitur.

Num 70.

Felin. in cap. cum veniſſent, num. 29 & ibid. Decius, num. 82. de conſtitut. Socin. conſ. 79. num. 47. libr. 4. Seraphin. Oliuar. deciſ. 341. ex numer. 1. Crauet. conſ. 241. num. 17. Decian. conſ. 21. num. 24. & 69. vol. 1. & conſ. 19. num. 20. & ſequentib. & num. 40. & ſequentib. lib. 3. Menoch. conſ. 1. num. 102. lib. 1. & conſ. 902. num. 74. & 79. & 81. lib. 9. & conſ. 264. num. 18. cum ſequentib. libr. 3. Franciſc. de Ponte deciſion. 8. num. 11. Stephan. Gratian. tom. 2. cap. 298. num. 9. & 99. & in addit. ad deciſsionem 232. num. 1. Beſold. in quæſt. de præcedentia, & ſeſſ. prærog. capit. 3. nu. 3. Bobadilla libr. 3. cap. 2. num. 15. & ſequenti, Maſtr. de Magiſtrat. lib. 5. cap. 4. num. 1. Menoch. conſ. 126. nu. 1. Petr. Gregor. de Republic. lib. 4. cap. 10. num. 11. ibi: *Tamen qui gerit publicam dignitatem, nullo modo etiam prætextu ſuæ humilitatis eam imminui, aut contemni pati debet, ſed in eo gradu, quo à Principe, vel populo, ordinata eſt conſeruare, alioquin, & ſui officij diceretur ignarus, & iniuriam, & cuius refert poteſtatem inferret aliam enim perſonam gerit dignitatem exercens aliam cum eam non exercet.*